✠

ALLEGATIO iuris Pro Illuſtriſsimo Marchione de Priego, in cauſa decimarum, aduerſus Decanum, & Capitulum Cordubenſis Eccleſiæ.

BIBLIOTECA UNIVERSITARIA SEVILLA

Tu es petrus, & super hanc petram edificabo ecclesiam meam, & tibi dabo claues regni coelorum, & quodcumq; ligaueris super terram, erit ligatum & in coelis.



Tu es vas electionis sancte Paule apostole, praedicator veritatis.

Muy Illuſtre Señor.

EN EL PLEYTO QVE V.M. tiene viſto de el Illuſtriſsimo Marques de Priego, Señor de la caſa de Aguilar, con el Dean y Cabildo dela S. Yglesia de Cordoua ſobre los diezmos de las villas de Aguilar, y Montilla, y Monturque, y Montaluan, y la puente de don Gonçalo, y el lugar de Sancta Cruz. Para la Juſticia del dicho Marques, ſe ſupplica a V.M. ſea ſeruido aduertir lo ſiguiente.

PARA LO QVAL PRESVPVESTO el hecho de que ſe ha dado a V. M. memorial á parte, ſe fundaran cinco articulos principales.

¶EL PRIMERO, q̃ el Deã y Cabildo dela dicha ſancta yglesia, no ſon parte para lo q̃ pidẽ ni pueden pedir eſtos diezmos por ſi, ni por el derecho y renunciacion que pretenden hauerles hecho el Obiſpo don Fernando, que a la ſazon era a ocho de Henero del año paſſado de. 1302. y les reſiſte el derecho comun, y fundamento de el: ni le puedẽ fundar en la eſcriptura que llaman de tranſaction y concordia, hecha a ſiete de Abril, de el año de 1494. ni pretendẽ por ella derecho alguno. Articul. 1.

¶EL SEGVNDO q̃ quando eſto ceſſara (que no ceſſa) a los dichos Deã y Cabildo les obſta excepciõ de lid fenecida y acabada por las deſiſtencias, apartamientos, y renunciaciones preſentadas por parte de el Marques en eſte pleyto, confirmadas por ſu Sanctidad, hechas por los dichos Dean y Cabildo, y excepcion de coſa juzgada por los executoriales dados en juyzio contradictorio a pedimiento Articul. 2

 de am-

de ambas partes por el juez executor de su Sanctidad por parte de el dicho Marques assi mismo presentados, y las dichas excepciones estan en su fuerza, attenta la reseruacion que esta hecha por auto para quando este pleyto se viesse en diffinitiua.

Articul.3. ¶EL TERCERO, que cõtra las dichas desistēcias y renũciaciones en q̃ no solamente renunciaron la instancia, si no el derecho de el pleyto, como por ellas parece, ninguna restitucion compete a los dichos Dean y Cabildo, ni la tienen pedida dentro del termino y tiẽpo en que conforme a derecho la debierã pedir, en caso que les competiera, que no compete.

Articul. 4 ¶EL QVARTO, que quãdo todo lo arriba dicho no procediera como ꝑ cede, el dicho Marques y su casa tiene derecho por justos & derechos titulos para auer y lleuar los dichos diezmos, como los hã lleuado el y sus antecessores de tiempo immemorial a esta parte, la qual no esta interrumpida, ni tiene los otros defectos que cõtra ella se allegan.

Articul.5. ¶EL QVINTO, q̃ por las bullas agora nueuamẽte presentadas dela Sanctidad de Paulo tertio, y Iulio tertio. Por las quales se confirma y apprueua el derecho del Marques y de esta casa: y la transactiõ y concierto hecho con los dichos Dean y Cabildo, quando este negocio tuuiera algun genero de duda (que ninguna tiene, debaxo la emienda de. V.M.) estaua del todo quitada, pues la confirmacion & approbacion de su Sanctidad, en especial Motu proprio, y con clausulas tan exuberãtes como tienen, suppliera qualquier defecto, que no ay, Mayormente concediendo, como a mayor abundamiento su Sãctidad cõcede, pleno y legitimo derecho a esta casa, y a los señores de ella para poder lleuar estos diezmos agora y perpetuamente para siempre jamas, quando la dicha nueua concession les fuera necessaria.

Articulus Primus.

Capitulum Canonicorum, ecclesiæ Cordubensis, nullum ius habet, ad petẽdas has decimas, nec suo nomine, nec ex donatione quã Episcopum Ferdinandũ asserunt sibi fecisse, Anno 1302. Immo ipsis canonicis ius resistit vt eas petere nõ possint neque scriptura transactionis innita, cum Domino Alphõso de Aguilar. Anno. 1494. eis opitulatur.

¶EN

EN VANTO AL PRIMERO ARTICULO, presuppuesta la regla ordinaria de derecho, ꝙ nemo sine actione experitur, vt in.l.ædita.C.de ædē. & in prin.inst.de actio. vbi Ias. & cōmuni.scrib.vulg. l. quoties. §.itē si tēporali.de administ.tutorum. Y q̄ ante todas cosas se ha de legitimar la persona de el actor que pide y demāda en juyzio, vt in.c.forus.de verborū significatione Bald. & alij in.d.l.ędita actio. Idem Bald. & Imol.in.l.si quęramus.ff.de testamentis. Vbi prius de habilitate personę, quàm de actibus eius quærendum est: y lo mesmo se prueua enla rubrica. titul. 2. part.3.ibi. *E deue catar el demandador que derecho, o que recaudo ha por si, para aueriguar aquello que quiere demādar.* & in.l.28.eod. tit.ibi. *Si los demādadores no pudiessen probar que les pertenecia el señorio de las cosas que demandā, siempre finca la tenencia en aquellos que las tienen. Y lo q̄ mas es, aunque las tengan sin derecho, o no le muestren,* vt probatur ibi. *Maguer los demandados no muestren ningū derecho que han para tenerlas,* vt in.l.fin.C.de rei vendi. Es claro que los dichos Dean y Cabildo ningun derecho, ni fundamento tienen ni muestran por si, ni por el derecho que pretenden de el Obispo para hauer, ni lleuar los diezmos de las dichas villas, ni lugares. Pues el derecho de auer y lleuar las dezimas enel districto de cada lugar y villa, solo pertenece a las yglesias parrochiales, y a los curas y beneficiados que las siruen, las personales donde reciben los sacramentos, y las prediales a la parrochia donde las heredades y cosas de que se pagan estan sitas, como se prueua manifiestamente por todos los derechos y decisiones canonicas, vt in.cap.final.de parrochis ibi. *Itaq; si de agris in eorum parrochia constitutis fructus percipiant, deinceps decimas ipsas eidem cum integritate persoluāt,* & ibi. glos. verbo. prædiorum. La qual concluye que nunca al Obispo y Prelado se le deuē las decimas de las yglesias parrochiales, si no solo en caso que el predio, o heredad no este sito en parrochia alguna, idem probatur in c. cum contingat. de decimis. ibi. *Cum perceptio decimarum ad parrochiales ecclesias de iure comuni pertineat,* & in.c.cū in tua, eod.tit. ibi. *Parrochialibus ecclesijs exoluantur ad quas de iure communi expectat perceptio decimarum.* Quod etiam concludit Abb.in d. c. cum contingat, num.6.ibi. *Decimæ ipsæ pertinent ad ecclesiam parrochialem baptismalem, non autem ad episcopum, nisi in casibus in glosa exceptis.* Que es la glos.verb. de iure cōmuni, a dōde aū es la dicha glosa para

1 Actor in iuditio debet suā personam legtimare.

2. Capitulum ecclesiæ Cordubensis non habet ius, nequè id ostendit ad has decimas, Imo canonicis p etentibus ius resistit.

3 Decimæ competūt ecclesijs parrochialib9 de iure cōmuni.

4

sa para otra cosa singular, que no solo el Obispo y el Capitulo Dean y Cabildo no tienē derecho alguno en las dezimas delas heredades y cosas q̃ estan en los districtos delas yglesias parrochiales y baptismales, mas ni aun le pertenece al Obispo de derecho comun parte alguna en ellas, sino es en las que estan dentro de su yglesia Episcopal. Y aunq̃ en esto vltimo de la quarta debida al prelado, Abbad, y los doctores alli no apprueuan la dicha glos. es enlo de mas dela conclusion principal communmente approbada, secūdum Antoniū Cardin. & omnes scribent. ibi. Esto mesmo concluye Siluestro in summa verbo. decima. num. 14. quæst. 8. Rebufus de decimis. quæst. 7. num. 3. cum pluribus seq. Vsq; ad finem. A donde dize enel num. 5.

5 Ecclesia parrochialis in petēdis decimis sic suam intentionem fundat vt ei nulla alia probatio sit necessaria, etiam aduersus episcopum, quia ei ius commune decimas tribuit.

Que de tal manera tienen las yglesias parrochiales fundada su intēcion de derecho comun en las decimas de su districto, que no tienen necessidad de hazer sobre esto probanza alguna, por que el mismo derecho se las da, secundum iura superiora, y el texto claro in. c. 1. in fine. ibi. *Iure communi parrochialibus ecclesijs reseruato.* de verbo. significatione. in. 6. Y el mesmo Rebufo in tracta. de congrua portione, quæst. fin. Lo qual procede en tanto que contra el mesmo Obispo y prelado fundan las yglesias parrochiales este mesmo derecho, vt in. d. c. fin. de parrochijs. & glos. supra relata. & in. c. fin. vt lite pen. Y alli in expresso Imola, y Cardenal. consi. 88. num. 7. Socin. consi. 297. in prin. vol. 2. Y el mesmo Rebufo. d. quæst. 7. num. 5. a donde en el num. 7. y siguiente pone los casos en que al Obispo pertenecen las decimas, que son en las sitas en la parrochia de su yglesia Cathedral, o quando las parrochias no son distinctas, o quando el prædio no esta sito en alguna parrochia. Donde entiende assi el texto, in. c. decimas sub manu Episcopi fore censemus, vt ille qui cæteris pre est omnibus iuste distribuat. 16. quæst. 7. Que aquel texto se entiēde en la parrochia de la yglesia Cathedral, conforme al cap. omnes Basilicæ. eadem causa. & quæst. O quando el predio y heredad ninguna parrochia tenia, y esto mismo concluye Couarrubias lib. 1. Variar. resolutionum, cap. 17. num. 8. versi. 2. vsq; ad finem totius numeri. post Abbatem, qui eandem conclusionem pro indubitabili confirmat in cap. de quarta, num. 2. & in cap. extransmissa num. 3. de prescriptionibus. l. partitæ clara, in. l. 7. titulo. 20. partit. 1. ibi. *Onde segun ordenamiento de los sanctos Padres, los diezmos deuen ser dados a las yglesias parrochiales, y a los clerigos que las siruen &c.* Et ibi Grego. verb. *A las yglesias parrochiales,* Et in. l. 11. eod. tit. ibi. *Mãda sancta yglesia q̃ los de cada vno enla yglesia parrochial &c.*

¶Y assi

¶Y asi visto por parte delos dichos Dean y Cabildo, que esta cõ clusion es tan asentada y llana hazen su principal fundamento en querer probar, q̃ ya que por derecho no les pertenezcã las dichas dezimas, les pertenecen por costumbre y possession, eade causa, quia iure optimo procedit consuetudo ex qua decimæ iure communi vni ecclesiæ debitæ alteri ecclesiæ ex consuetudine soluantur, secũdum glos. in. c. dudum. de decimis. c. ad apostolicæ. c. quoniam. &. c. cum contingat. eo. tit. Y esta costumbre y possession la pretenden probar por la tercera pregunta de su interrogatorio, por la qual prueuã, que lleuan los diezmos por la parte que enellos dizen que les ha pertenecido de todos los fructos que los vezinos de la dicha ciudad de Cordoua, villas y lugares desu obispado, contenidas enel memorial que presentan cogen. Porque a esto se responden dos cosas que cada vna de ellas de porsi excluyen esta pretension. 6 Hæ decimæ neque iure, neque consuetudine pertinent ad capitulum ecclesiæ Cordubensis.

¶Lo vno, que por su mesmo memorial y articulos, ellos mismos limitan esta costumbre y possession a las otras villas y lugares del dicho obispado, y exceptuan las dichas villas de Aguilar y Montilla, y Monturque, y Montaluan, y la puente de don Gonzalo con sus terminos y cortijos, y tierras, de todos los quales articulan y confiessan y prueuan enla sexta pregunta, que no los han lleuado los dichos Dean y Cabildo demas de ochenta años a esta parte antes de la demãda sobre que es este pleyto del año de. 68. Y asi en estos diezmos por su mismo articulo y probanza se excluye su pretensiõ. Quia qui de vno dicit de alio excludit. l. cum prætor. de iudi. l. maritus. C. de procurator. Y siendo estas probãças y articulo hecho por las mismas partes cõtrarias, les periudica mucho mas, ex notatis in. c. cum causam. de testibus. & in. l. exẽplo. C. de prob. Ex quo Bart. in. l. post legatum. num. 14. de his quib⁹ vt indignis. dicit, ꝙ probationes per aduersarium factæ ita præiudicant ac veræ cõfessiones partium. Et hinc oritur, ꝙ licet ex positione impugnata non possit pars se iuuare, poterit tamen vti probationibus factis per aliam partem super tali positione impugnata, de quibus plura per Felin. in. c. cum venerabilis, num. 17. de excep. Zephal. consi. 192. prima part. Roland. cons. 90. vol. 1. Omnis quippe probatio est communis, vt in. l. petendæ. C. de tempor. in integ. restitu.

¶Lo otro, porque la llamada possession, o la fundan en costumbre, o en prescripcion: si en costumdre, nunquãm consuetudo extenditur etiam de similibus ad similia quamuis esset eadem ratio secundum Bald. in. l. non dubium. C. de legibus. Quem sequitur Ias. in. l. quamuis. de in ius vocand. Nam sicut pacta non extenduntur, vt in 7 Consuetudo nunquam extenditur de similibus ad similia.

l.si vnus. §. ante omnia.ff.de pactis. Sed suis tátum limitibus tam in rebus quám in personis comprehenduntur, vt probatur tex. ibi. *Neq; de alia re, neq; cum alia persona &c.* Ita neq; consuetudo quæ pacto æquiparatur, secundum glos. in. l. domini prędiorum, vbi Platea Rebufi. & cæteri. C. de agricol. & censi. lib. 11. & est consimilis. glos. in. l 2. C. quęsit longa. consue. Limitata nanq; causa limitatum habet effectum. l. si de certa. & l. age, cum Geminiano. C. de transactioni. l. in agris limitatis non cadit alluuio. ff. de acq. rerum dom. Y si la fundan en prescripcion, es cosa clara que la prescripciõ como mas odiosa es menos estensible. Quia tantum prescriptum quantũ possessum & non plus, vt in. l. 1. §. si quis hoc inter dicto de itinere actuq; priuato. l. quod meo. §. fin. de acq. posses. & vtrobiq; Bart. Felinus in cap. auditis. de prescrip. post Anton. & Abb. ibi. Y por que sin possession no puede auer prescripcion, vt in regula sine possessione. de reg. iur. in. 6. Etiam si sit in casibus similibus, quia tanquám odiosa restringenda, regula odia. eod. tit. & in materia decimarum probat Innoc. in cap. tua. 1. de decimis. Abb. dicto cap. cum contingat. notab. vltimo. per illum text. eod. tit. Soccin. consi. 275. col. 3. versi. sed posito. vol. 2. Y de este argumẽto, que como la prescripciõ no es de su naturaleza extensible, tampoco lo sea la costumbre, y en esto esten ambos estos casos ygualados lo prueua singularmẽte Paulo de Castro, consi. 340. incip. quia supra. circa finem, lib. 2. El qual aun habla en caso mas fuerte quando la costumbre no es contra derecho comun, porque siendo contra el derecho comun (como aqui es y lo dexamos arriba fundado) que en ninguna manera la costumbre reciba extension de cosas, ni personas, sino a solas las vsadas, ni se pueda estender de vnos lugares a otros, aũque sean vezinos, lo prueua el mismo Paulo de Castro, consi. 310. incip. In instrumento. Y en el consi. 471. in fine. lib. 1. Fulgo. eleganter, consi. 66. Rochus de Curte in repetitione. cap. fin. charta. 33. col. 1. de consue. Y lo mismo acõseja Decio sin distinction alguna, consi. 8. versi. sed talis cõsuetudo. Y en el consi. 72. versi. sed ista conclusio. & optime Aretin. cõsi. 44. in princip. & consi. 132. incip. In causa quæ vertitur. versi. nõ obstat secunda ratio. Vbi dicit, quòd consuetudo quæ est cõtra ius nunquã extenditur ad alium casum, neq; ad alium locum, neq; ad aliam personam, neque de re ad rem. Idem Bald. consi. 257. incip. quæstio. vertens. 2. parte dicens, quòd consuetudo & prescriptio in hoc á pari procedunt. Quia cum vtræq; facti sint non recipiunt extensionem personarum, rerum neq; actuum. quem sequitur idem Decius cõsi. 389. col. penul. in fine. versi. non obstat. Vbi inquit, quod consuetudo

do ſemper reſtringitur ad loca, in quibus fuit obſeruata & nõ vltra. Et quòd ſi conſuetudo de aliquo loco non diſponit nec nos debem⁹ diſponere. Idem Bald. in. l. fin. verſ. non aliud quęritur. C. commu. vtriuſq; iudi. dicens, quòd conſuetudo reſtringitur per actus ex qui bus inducitur, ſicut preſcriptio, & loquitur ibi Bald. etiã in caſu vbi militat eadem ratio. Y de aqui nace que la preſcripcion en las decimas nunca ſe trae a los nouales, aunque ſean en el miſmo termino donde las decimas ſe han preſcripto, vt eſt text. ſingu. in. d. c. cum cõ tingat. & ibi ſcriben. *Niſi alias ex talibus noualibus, ſaltẽ ex heruis, feno, aut glandibus decima percipiebatur*, ſecundum eundem Abb. conſi. 71. vol. 2. Paris. conſi. 73. lib. 4. cap. commiſſũ. & cap. cum in tua. de decimis. late Balbus de preſcriptio. 2. part. princip. quęſt. 2. Y eſto es en tanto verdad q̃ no ſolo la preſcripcion o coſtumbre mas ni aun el priuilegio, nedum laicis, ſed etiam clericis conceſſum ſuper decimis, ſe puede eſtender, ni eſtiende ad noualia, ni a otras coſas en que no ſe tuuo poſſeſsion, vt in cap. tua. §. fin. de decimis. l. 23. tit. 21. part. 1. Saluo ſi el tal priuilegio fuere concedido a aquellos que de derecho comun las decimas les pertenecian, que por preſcripcion, o otro caſo las auian perdido, que entonces el tal priuilegio ſe eſtendera ad noualia, conforme al proprio entendimiento del cap. ex parte, el. 3. de decimis. Vt in ſpecie ꝓbat. gloſ. quę ad ideſt ſingular in. c. ſtatutum. de præb. in. 6. verb. numerandum. ibi. *Item per hanc redditur ad ius cõmune*. Quam ad hoc egregiam dicit Couarru. lib. 1. reſolu. cap. 17. num. 13. poſt medium. Hoſtien. d. cap. cum cõtingat. de decimis. Bertrand. conſi. 184. col. 1. vol. 2. Et noſtram concluſionẽ vt preſcriptio etiam in decimis ſtrictiſsima ſit, & vltra ea predia & res quæ poſſeſſæ ſunt non extendatur probant præfati ſcribent. & poſt eos omnes idem Rebuſus. vbi ſupra. quęſt. 14. num. 7. & 16. cum pluribus ſeq. vſq; ad finem. Carolus Ruinus conſi. 163. vol. 5.

8 Preſcriptio in decimis eſt ſtrictiſsima & vltra poſſeſſa nõ extenditur.

¶ Y no obſta ſi ſe dixere que la coſtumbre vniuerſal de todo vn territorio ſe puede eſtender y eſtiende a los lugares del meſmo territorio, en los quales nunca fue guardada ex traditis per Oldral. conſ. 267. circa finem. Por que aquello procederia, como el meſmo lo dize en dos caſos. Lo vno quando no auia otro tercero que eſtaua en poſſeſsion, por que entonces la tal coſtumbre vniuerſal no ſe puede eſtender en perjuyzio del poſſeedor, ex eodem Oldraldo, & declarat Innoc. in. c. dilecto. de offitio. Archid. & poſt eum Abb. ibi. & in. c. 1 de religio. domib. optime Felin. in. cap. auditis. num. 19. ibi. *Sed nullo alio exiſtente in poſeſsione aliorumq; actuum. &c.* Vbi plura iura & deciſsiones refert in propoſito. Non tamen referens, dictũ coſ. Oldrald.

9 Conſuetudo in decimis nõ extenditur in preiuditium poſſeſsoris.

Oldra.Aymo.de antiq.4.part.in princip.num.54.&.57.cum alijs.
¶Lo ſegundo quando la tal coſtũbre vniuerſal fueſſe cõforme al de
recho comun y no contraria,como aqui es,ex tex.&ibi idem voluit
aperte Innoc.in cap.ſopitę.de cenſib.dum ponderat quòd conſuetu
do de qua ibi non erat contra ius commune,pro vt & cõſiderat Ay
mo.vbi ſupra.num.52.cum ſequen.A donde por todos aquellos nu
meros concluye que en eſtos caſos la coſtumbre no ſe puede eſtẽder
aunque las otras coſas a que la quieren eſtender ſean ſemejãtes y de
vna propria naturaleza,y lo que mas es,aunque los caſos ſean corre-
latiuos quando los actos ſon diuerſos,como lo entiende Socino, cõ
ſilio.54.lib.3.reſpondens ibi plura ad fundamentum correlationis,
10 quòd procedit reſpectu eiuſdem actus non diuerſi.Idem etiam vo-
luit Curti.Iunior non relato Socino conſi.6.Decius.loquẽdo in ma
teria correlationis,conſi.213.verſi.Et ad hoc facit.Aymo.vbi ſupra,
num.71.&.73.Y eſto ſe confirma por la regla general y vniuerſal de
arriba,ꝙ conſuetudo & preſcriptio non ſunt de extẽſibilibus, quia
preſcriptio & conſuetudo tantum habet de potentia quãtum de vſu
ex Bald.in.l.fin.C.commu.vtriuſq; iud. Menochi.de retinẽ. poſſeſ.
remedio.5.num.62,&.63.Et tantum de potentia quantum de actu,
ex eodem Bald.in.c.1.qui feud.dare poſſ.Ex quo Bart.in.l.1.§.Iulia
nus.de itine.actuq; priua.dicit,quòd actus ſeu conſenſus qui ex fa-
cto inducitur,non extenditur vltra factum,ex notatis per eum in.l.
Titium.& Meuium.§.altero.de admin.tutorum.facta nanq; neq;
preſumuntur,nequè extenduntur.l.in bello.§.factę,de capti.l.ſi e-
mancipati.& Iaſ.Decius.& ceteri.C.de collatio.

11 Titulus Epiſcopi Ferdinandi quo nituntur canonici eccleſiæ Cordubenſis ad obtinendas has decimas, eſt nullus & nullius valoris.

¶Y confirmaſe mucho mas, por queauiendo ſido el titulo que
allegan del Obiſpo don Fernãdo(de que arriba eſta hecha menciõ)
nullo y de ningun effecto,pues el no tenia derecho para poder ſe le
dar,ni transferir,ex vulgar.regul.iuris,del titulo nullo y vicioſo,no
ſe les pudo cauſar derecho para preſcribir,etiam preſcriptione im-
memoriali,quia conſtat de titulo vicioſo,ex gloſ.comuni.in.§. mul
tis.verb.in tranſitu Inſti.de libertinis.tradit Bart.in.l. vinũ . ſi cert.
petat.late Aymo.de antiq.4.part.verb.abſolutis.num.59.& ex no-
ſtris Molina.lib.2.c.6.num.66.vbi plura iura & deciſiones refert in

12 Titulus nullus & vitioſus cõſtituit preſcribentem in malam fidem.

propoſito.Ratio principalis eſt,quia titulus vicioſus & illegitimus
conſtituit preſcribentem in mala fide.l.quem admod.de agricol.&
cenſit.lib.11.l.fin.§.ſinautem,C.commun.deleg.gloſ.in.l.2.C.de ſi
deinſtru.& iure haſtę fiſcal . lib.10.Nequè error iuris excuſaret poſ
ſidentem,vt ex tali iuris errore in bona fide conſtituatur ex iuribus
ſuperioribus,& quę late cõfirmat Balbus,in.l.Celſus.ff.de vſu capi.

notabi.4.& ha nc opinionem veriorem esse concludunt magis communiter scri bent. secundum eum ex glos.in.c.apostolicę. de donatio.verb. prescriptione, & glos.in.c.2. verbo.non potest, dehis quæ fiunt á prela. & in cap.cura pastoralis, verbo.legitima.de iure patrō. Pro quarum opinione loquendo in propria specie & materia decimarum est text.in cap.dudum de decim.Per quem text.idem dicit Abb.in.c.de quarta, num. 12.de prescrip. & ibi.Felin.num.35. hanc dicit veriorem respondens ad iura contraria.& ex nostris singulariter Gregor.Lupus.in.l.8.tit.14.par.1.verb.tuuiesse que el Obispo se la podia dar.A donde habla enel proprio caso de donacion illegitima hecha por el prelado, y dize que esta es la mas comun opinion de canonistas, entendiendo la.d.l.8.quando error iuris erat admixtus cum errore facti, secus aliâs ex iuribus per eū citatis. Et dicit non esse recedendum ab hac opinione. & idem concludit Molina.d.c.6. num.68. Quanto mas que aun esta duda cessa en nuestro caso, pues las communes opiniones para la prescripcion con titulo illegitimo hablan en lo que con el tal titulo se posseyo y no mas:y assi las contrarias se han de entender en aquel caso, pues alo no posseydo el titulo no se estiende para por el poderse prescribir, saltem alio existente in posessione, como ni la costumbre ni prescripcion sola, que arriba dexamos fundado. Et hoc est sine aliqua dubitatione, quando talis error iuris est in iure resistente, pro vt in nostro casu, quia ius resistit prelato & capitulo & omnib[9] præter curas parrochiales accipere decimas extra ecclesias suas, vt in superioribus demonstrauimus. Et quando error consistit in iure resistēte, nunquám talis error sufficit ad prescriptionem quantumuis legitimi tēporis, vt declarat Balb, in.d.l.Celsus.col,2.versi.4.limitatur.de vsu cap. Couarru. in regul. possessor.2.parte. §.7. num.5.cum seq.vbi dicit, opinionem Bart.in l.sed si lege.§.scire.ff.de peti.hæred.errantem in iure non habere bonam, neque malam fidem, esse intelligendam in iure non assistente neque resistente: secus autem vbi ius omnino resistit: quia tunc talis iuris error inducit precissam malam fidem. Idem probat Felin.in.d. cap.de quarta, num.26. Paul.de Castr.in. d.l.Celsus. Cardin.in Clementina 1. §.si quis autem.quęst.11.de rebus eccles. tradit plura Pinel.in authen.nisi tricennale, num.11.de bonis mater.optima.l,par. 40.tit,28,part.3.ibi. *Sabiendo que aquellos de quien las han no han derecho de las conceder.&c.* Et iterum ibi, *Quando ganasse la heredad contra las leyes deste libro, &c.* Que claramente demonstrat, malę fidei posseforem dici qui habet titulum á non habente potestatem concedendi, & contra iuris resistentiam. Et hanc conclusionē

13

Ex titulo nullo & vitioso non extēditur prescriptio ad res non possessas.

extendit ſingulariter Molina, d.c.6.lib.2.num.68.in fine.verſ. Illud tamen, & antea.d.num.66.verſi.ſi vero titulus vitioſus. Etiá ad preſcriptionem immemorialem, in qua talis error iuris reſiſtentis & titulus ab illo cauſatus ſemper impedit preſcriptionem quám tumuis immemorialem, ex Felino & alijs per eum citatis.

14 Reſpondetur ad obiectioné canonicorum, quæ habet, ꝙ Epiſcopus poteſt petere d̃cimas nomine cuiuſcũq; eccleſiæ ſue diœceſis quia illud intelligitur verum quando eccleſia vacat cura parrochiali.

¶Y no obſta dezir, que el Obiſpo puede pedir las decimas en nõbre de qualquier yglesia parrochial de ſu diœceſi: porque eſto es ſin fundamento. ¶Lo vno, porque aqui no lo piden el Dean y Cabildo en nombre de las yglesias parrochiales, ni para ellas, ſi no para ellos proprios. Et eſt clarum in iure quòd quandoquis egit actione ſiue iure ſibi non competenti, eſt ſemper reus abſoluendus, etiam ſi actor potuiſſet aliàs agere alio iure ſibi competẽti, vt probatur aperte in.l.ædita actio. Vbi Bald. & communiter ſcribent. C, de eden. bonus ad id text. quem ibi Bart. & omnes ad id commendant in.l. habebat, verſ. licet cõſumpta ſit actio.ff.de inſtitor. & in.l. Beblius Marcellus.ff.de pactis.dotal. vbi agens ex capite in competenti ſuccumbit ſemper, etiam ſi iudici conſtaret, quòd actor potuiſſet agere. Ad idem bonus text.in.l.debitores. C. de pignor.ibi. *Competentibus actionibus, &c.* Quod & probat late Aretin. & Felin. poſt eum in. c. examinata, num.5.& num. 15.&.16.de iudicijs. ¶Lo otro, porque aquello ſe entiende quando las yglesias no tienen cura parrochial q̃ las pueda pedir.c.fin. de ſucceſsio.ab inteſtato, declarat Hoſtien . in cap. dudum, de decimis. O quando ay coſtumbre en contrario de q̃ los obiſpos las puedan pedir, la qual coſtũbre oy ceſſa, y no eſta fundada de derecho, como en eſtos dos caſos lo concluye Rebuſo. d q. 7.num. 10. &.12. Y aſsi el Dean y Cabildo no han intentado eſta demanda por eſte camino, ſino por derecho ꝓprio, como de ella ſe vee Y demas, deſto el derecho q̃ el Obiſpo les cedio fue de los derechos pertenecientes a el por ſu derecho proprio, no de los que como adminiſtrador en nombre de las yglesias vacantes podia tener.l. profectitia. §.ſi pater. de iure dotium. & idem apertius probatur, in.§.Papinianus, eiuſdem.l. vbi pater qui & ſimul adminiſtrator filiæ eſt, dotans ſimpliciter filiam, cenſetur dotare non tanquam adminiſtrator, ſed tanquá pater, & ſic iure proprio , nõ adminiſtratorio. quod & probant Imol. & Soc. in.l.1.ſolut.matrim . Idem etiam probat bonus text.in.l.Titium, & Meuium.§, præfectus. de admin. tutorũ faciunt notat per Alexan. & Iaſ.ibi.num.3.cum ſequen.in.l.1, §.nũtiatio de noui.oper.nuncia. & in.l.qui in aliena. §.ſi is qui putat. de acq.hæred.l.et magis.cum materia.ff. de ſolutio.de quibus per Roland.conſi.91.pri.parte.

¶Y vi-

¶ Y visto por los señores Dean y Cabildo los notorios defectos que su justicia tiene por estos caminos, han pretendido articular y probar, que tambien les pertenecian las dichas dezimas por bulla apostolica y titulo desu Sanctidad, que los Obispos de la sancta yglesia de Cordoua, y Dean y Cabildo de ella tienen, que es otro caso en que les perteneceria de derecho, conforme a Rebufo. vbi supra nu. 13. Lo qual en ninguna manera muestran, ni prueuan, ni los testigos pueden deponer de priuilegio, sino es enla forma del cap. cum olim de priuileg. Siendo peritos y tales que le ouiessen visto, & de posuissent de tenore eius, secũdum Ioan. Andr. Anto. & Abb. ibi. Si no es enel caso dela immemorial legitimamente prescripta, en la qual no son los testigos los que lo deponen, antes la ley y derecho que le presumen, vt in iuribus vulgat. l. hoc iure. §. ductus aquæ. de aqua. quoti. & estiua. l. 1. §. deniq;. de aqua. plu. arcen. cap. super quibusdam. §. præterea. de verb. sig. ¶ Y de mas de esto se satisfaze a esta nueua pretension por tres razones principales. La primera, porque no auiẽdo allegado in specie el dicho priuilegio apostolico, y auiendo fundado siempre su derecho enla dicha concession de el Obispo don Fernando, era de. 302. la qual presentaron en cierta forma, no podieron articular, ni probar, quanto mas no probando el dicho priuilegio y bulla apostolica que pretenden. Quia super non deductis in specie, in allegationibus non possunt fieri articuli ex Bald. sepius allegato, in. l. per hanc. C. de tempor. appell. Alex. in. l. si duo patroni. §. Idem Iulianus. de iure iurand. ¶ La segũda (porque dexado, an priuilegiũ, & prescriptio possunt simul allegari & tractari ex notatis per Bald. in. l. si solénibus. C. de rei vendic. & l. 1. C. de furtis. col. pen. Felin. in cap. veniens. num. 3. de prescrip. Ioan. Monachus. Domini. & Imola in. c. cum personæ. §. quod si tales. de priuileg. in. 6. de quo latius in 5. articulo dicemus.) Solo podierã por la dicha bulla apostolica y priuilegio que dizẽ tener y posseer pedir los diezmos en cuya possessiõ se hallan, y no los de mas posseydos por el Marques y su casa, porq̃ no se presume que la dicha bulla ni priuilegio (quando la ouieran tenido) hauia sido ni seria para mas de aquello en cuya possessiõ se hallan, vt in terminis demõstrat Bald. in. c. 1. quid iuris si vassal. post alien. feud. recup. vbi dicit, quòd talis præsumitur precessisse titulus, & priuilegium qualis sub sequuta possessio demonstrat. l. quedam mulier. de rei vendic. l. 2. C. de acq. poss. cũ vtrobiq; notatis, optima l. regia. 1. tit. 11. in fine. lib. 4. ordin. que iura loquendo in tit. feudi ad id citat Grego. Lup. in. l. 3. tit. 25. part. 4. verbo, algunas posturas. ¶ La tercera, porque aũ q̃ la dicha Bulla y priuilegio apostolico (de que no

15 Capitulũ Cordubense non probat neque ostendit priuilegium Pontificis ad has decimas, neque testes deponũt de tenore preuilegij tribus rationibus probatur.

que no consta) huuiera sido muy general, estuuiera restringida ad solum vsum, secundum Bart. optime in. l. vsumaquę. C. de aquędu ctu. lib. 11. vbi dicit quòd qui stricte vtitur priuilegio suo, strictum
16 Preuilegia p non vsum & vsum contrarium amittuntur.
priuilegium facit. c. accedentibus. c. si de terra. de priuileg. Quia priuilegia per non vsum & vsum contrarium amittuntur, vt ibi & in cap. cum accessissent. de constitu. l. 42. tit. 18. part. 3. Et ab vsu & possessione interpretantur secundum Innoc. in. c. cum olim. de verbo. signifi. Bart. eleganter in. l. emptor fundi. de vsu capion. per text. in. l. 2. §. sed si fundum. pro emptore. Y para el no vso quarenta años, etiã contra ecclesiam sufficerent, y aun treynta, segũ la differencia de los dichos dos textos, in. d. cap. accedentibus. et. c. si de terra. de priuileg. & in. c. de quarta. cum materia. de priscriptio. latę Decius & Felin. in. d. c. cum accessissent. de constitu. ¶ Y aũ por otra quarta y no menos principal razon, porque la regla que se suele traer) que el que vsa el priuilegio en parte le conserua en todo, pro vt & in alio titulo legitimo ad differentiam prescriptionis & cõsuetudinis, pro vt est regula Bart. in. l. 1. §. si quis autem. &. §. si quis hoc inter dicto. num. 2. cũ seq. de itinere actuq; priuato. Scribent. communiter in. d. c. auditis. de prescrip.) se limita y restringe tambien, quando alius tertius non
17 reperitur in contraria possessione, pro vt in nostro casu, ex communi doctrina doctorum in locis superioribus. Et quia sine præiuditio tertij possessoris presumendum est semper priuilegium esse concessum etiam in materia decimarum ex text. supra relato in. d. c. dudũ. de decim. vulgata iura in. l. 2. §. merito, &. §. si quis a prĩcipe. ne quid in loco publico. Y esto se prueua abiertamente in. c. dudum. de priuilegijs. &. cap. statuto. de decimis, in. 6. Donde se dispone que el priuilegio dado sobre decimas, si no haze mencion de las que otro tercero possee, no vale, ni prejudica al posseedor. Quod confirmat late Odrald. consi. 268. vt cum priuilegium, &c.

Declarat⁹ scriptura An. 1494.
18 Respondetur ad scripturam transactionis factam per dominum Alfonsum de Aguilar & cap. Cordubense & exhibitãq; in inditio a d. c. ab hoc num, 18. vsque ad. 27.

¶EN QVANTO a la escriptura de el año de. 94. q̃ es la postrera parte deste articulo, y por la qual los dichos Dean y Cabildo hazen tanto fundamento, pretẽdiendo que por ellas muestran clara mẽte su derecho, pues dõ Alõso Fernãdez de Cordoua antecessor d̃ esta casa (segũ los dichos Deã y Cabido) recibe deellos los dichos diezmos y acepta su poder para cobrallos, como de partes y señores de ellos, y que a su parecer, les confiessa por esto tener derecho. Que por esta escriptura ningun derecho tengan los dichos Dean y Cabildo, ni se muestren por ella partes para este pleyto, y q̃ antes por ella mesma se prueua y muestra lo contrario en la forma que los dichos Deã y Cabildo la tienen presentada se prueua por muchas razones.

¶La

¶La primera, porque contradizen la dicha escriptura los dichos Dean y Cabildo, y el que contradize la escriptura, en ninguna manera se puede ayudar de ella, regul. ex eo. de regul. iur. in. 6. comunis conclusio Bart. in. l. post legatum. de his quib. vt indignis declarat Bald. consi. 402. lib. 5. & cæteri scribent. vbi supra. Idem Ias. consi. 161. lib. 2. Y que dela transaction y composició no guardada, la parte que la contradize no se pueda fauorecer ni lleuar lo que por ella se le dio y augmento todo el tiempo que la contradixere, est tex. sing. in. l. qui Romæ. §. seya heres. de verbor. quá ibi ad hoc Bar. & scrib. commendát. & loquendo in compositione decimarum non seruata, est optimus text. in. c. cum olim. §. licet. de censibus. ibi. *Nullatenus cópositionem approbauit sed studuit multipliciter impugnare ex ea non debuit benefitium consequi cui renuntiasse per impugnationē tacite videbatur.* Rebufus in eadem quæstione compossitionis decimarum impugnatę. quęst. 13. num. 31. per. l. cum proponas. C. de pactis. c. peruenit. de iure iurand. el. 2. 19

Qui impugnat scripturā non potest ea vti ad suam defensionem.

¶La segunda, y no menos principal razon, porque aunque la dicha escriptura fuera muy publica authentica y solenne, pues la presentan los dichos Dean y Cabildo, se ha de interpretar en todo contra ellos. c. inter dilectos. & ibi Bald. de fide instrum. l. veteribus. ff. de pactis. & idem probatur in. l. in contrahenda venditione. ff. de regulis iuris. & ibi Decius. & in rugula contra eum. de regul. iur. in. 6. Bart. & alij. in. l. si quis intentione ambigua. ff. de iuditijs. Afflict. decis. 363. num. 5. ibi. Quia quando scriptura est dubia interpretatio debet fieri contra producentem. Et ratio horum est: quia cum instrumentum sit probatio ex parte proferentis illud, quia par est virtus testium & instrumentorum, vt in. l. in exercendis. C. de fide instrumentor. omnis probatio interpretatur semper contra producentē, vt in. c. in presentia. de probatio. Idem Afflict. decis. 120. num. 3. Y teniendo como tiene las declaraciones de ambas partes cótrarias, y diuersas, como en las transactiones y composiciones se vee, vt in. l. i. ff. de transactio (Porque el dicho don Alonso Fernandez de Cordoua dize y declara en ella, que los dichos diezmos son suyos y de su casa, y los han lleuado el y sus antecessores de tiempo immemorial aca, y los dichos Dean y Cabildo dizen todo lo cótrario, y que los dichos diezmos son suyos, y les pertenecen) no se puedē ayudar de su declaracion, estando la contraria repugnante por la. l. exemplo. y. l. omnibus in re propria. C. de probatio. Y esto mesmo se prueua in. l. vbi repugnantia. ff. de reg. iur. ibi. *Vbi repugnantia inter se in testamento inueniretur, neutrum ratum est &c.* Quod & probatur in. l. Titius 20

Scriptura semper interpretatur aduersus eam exhibentem.

ff. de condi. insti. Nam sicut scripturæ diuersæ inter se pugnantes & repugnantes nihil probant, vt in. l. scripturæ. C. de fide instrum. & in. l. imperator. vbi late Bald. de stat. homin. Ita & eodẽ modo quando vna & eadem scriptura pugnat inter se non potest aliquid inducere, neq; ex ea potest se pars iuuare, secundum tradita per Angel. in l. tale pactum. §. qui prouocauit. ff. de pactis. Dominicus in. c. 2. §. fi. de testib. in. 6. singulariter per Alexand. consi. 121. incip. Viso processu. vol. 1. & per Angel. consi. 36. incip. pro decisione quęsitorum.

21 Qui exhibet scripturam videtur fateri omnia in ea contenta in fauorẽ aduersarij.

Y antes por presentar ellos la mesma escriptura, son vistos confessar y approbar la declaracion del dicho don Alonso en ella contenida, pues el que presenta vna escriptura es visto confessar todo lo que contiene en fauor de su aduersario, secundum Decium & Felinum, in cap. cum venerabilis. de exceptio. Ias. in. l. 1. §. ęditiones. ff. de ędendo. nedum in verbis dispositiuis, sed & in enuntiatiuis, secundum eosdem & Bal. in. c. series. de testib. & Decius optime, in. d cap. cum venerabilis. Et hanc conclusionem quòd nedum in dispositis, sed & etiam in enunciatis probet instrumentum semper contra producentem, probat per plura Ias in. l. contra iuris. §. si filius. ff de pactis. Pro quo bonus text. in. l. optimam. C. de contrahen. stipulat. vbi verba enuntiaua probant inter personas inter quas proferuntur in eodem instrumento. Ad idem etiam bonus text. in cap. cum olim. in fine. de censib. Y esto procede aũque la parte que presenta el tal instrumẽto, o escriptura diga que le presenta en quãto haze por su parte y no mas, secundum Bald. in cap. presentium. versi. Sed quid si producẽs de testib. latè Paulus & Ias. in. l. 1. §. editiones. ff. de edendo. Idem Decius in d. cap. cum venerabilis. num. 22. versi. Sed tamen. Quia cum semel instrumentum producitur non curamus de verbis protestantis, ex eodem Baldo in. l. si aduersarius. versi. Ego dico. C. de fide instrum. vbi concludit, quòd quantum ad effectum tollendæ obligationis protestatio partis nihil operatur. Et hoc maxime quãdo pars aduersa, pro vt in presenti, cõtradicit protestationi, ex Innoc. & Anton. in cap. cum olim. de censibus. O por lo menos no probara la dicha escriptura mas la vna declaracion que la otra, propter repugnantiam sui. l. vbi repugnantia. ibi. Neutrum valet. ff de regul. iuris. declarat Bald. in. l. scripturæ. C. de fide instrum. num. 3. cum alijs. Y es cosa sin fundamento querer ayudarse los dichos Dean y Cabildo de su propria declaracion, y repeler la contraria, que en vna mesma escriptura se hizo, como Ias. y Decio, y Felino enlos mesmos lugares lo concluyen, aunque digan, que le presentan en lo que haze en su fauor y no mas, secundum eosdem, & tradita per Bart. in. d. l. post legatum

gatum

gatum. de quo late Aymo. de antiquit. versi. viso de verbis. 1. part. numero. 72. cum pluribus anteceden. & sequen.

¶ La tercera, porque aunque el dicho don Alonso ouiera acceptado el poder de los dichos Dean y Cabildo para cobrar las dichas decimas en lo a ellos perteneciente, se entendia en quanto de derecho les pertenecian y no mas. Porque la dicha palabra, pertenecientes, se resuelue conforme a derecho en condicional, idest, si les pertenecen ex traditis in. l. 2. de condi. institu. & per Bart. in. l. si tu ex parte. de acq. hæred. vbi dicitur, quòd gerundia & participia conditionalia sunt. glos. in clement. 2. de reb. ecclesi. non alienan. faciunt notata per eundem Bart. in. l. Stichum qui meus erit. de leg. 1. Y no les perteneciendo, como de derecho no les pertenecen (segun en la primera parte de este articulo probamos) censetur acceptasse magis errore, quã iure. Y ninguna cosa le preiudico. l. cũ falsa. vbi tex. clarus. & . l. error facti. C. de iuris & facti ignor.

22 Verbum, pertinere contentum in scriptura anni. 94. nõ dat ius canonicis, nisi eis alias de iure cõpetat.

¶ La quarta, porque aunque expressamente se accepte vna escriptura de arrendamiento, o emphitcosi (de las quales no es esta como abaxo diremos) y parezca que por recebir aquel contracto se cõfiesse el que la da por señor, aquello se entenderia y se entiende quanto a la validacion de el tal contracto, que entre las partes se hizo, vel si agatur ex illo, y no para otro effecto, ni por el se prueua si despues se mueue pleyto no sobre el contracto, si no sobre el derecho principal porque sin embargo de el tal contracto podria el que arrendo, o recibio la emphiteosi, contradezir el derecho y señorio de el concediente, secundum Bart. post Dynum, in. l. legata inutiliter, de adimen. legat. qui loquitur in proprio casu in quo sumus de ecclesia quæ concesserat in emphiteosim, quod si postea agatur directo inter easdẽ partes de iure & dominio rei, non probet ecclesia ex emphiteosi dominium. Ex quo singulariter Bald. in. l. ad probationem. num. 7. C. locati. dicit, quod si ego conduxi á te talem rem tanquam tuam, si postea contingat principaliter disputari de dominio non præiudicat illa confessio, sed presumitur error, ex. d. l. cum falsa. de quo bene per Aymon. 1. part. §. propositum, num. 56. de antiquit. & per Ripã post Aretin. in. l. si rem aliquam. de acqui. possess. num. 39. Scriben. in. l. si quis conductionis. C. locati. & . l. neq;. creditores. C. de pign. actio. Alexand. post Bart. in. l. si alienam rem. solu. matrimon. um. 3. Faber. in. §. æque si agat. versi. quarto queritur insti. de actio. Rimini ald. consi. 410. nu. 3. vo. 3. & nouissime Marmerius in repetitione, l. naturaliter. §. nihil commune ff. de acquir. posse. & Alex. qui testatur hanc esse communem opinionem. consilio. 43. visis & ponderatis

23 Si in aliquo instrumẽto quis confiteatur rẽ esse ecclesiæ vel alteri⁹ personæ nõ ex eo probatur dominium.

deratis.nu.7.lib.4.& consi.12. Viso processu.col.1.num.4 eod. lib. Et eandem profitetur esse communem. Carol Ruinus.conf.161. pre mittendum est.num.17.lib.1.& num.18.inquit ab hac opinione nō esse recedendum. Facit optimæ decisio. Guido.24..vbi dicit, quod si quis vendidit aliquem fundum, asserendo in instrumento esse de emphiteosi, seu directo dominio alicuius ecclesiæ & capituli ipsius, rogans ipsum capitulum, vt eundem emptorem inuestiat de dicto fundo, non ex hoc est probatum dominium capituli; neq; ecclesiæ, nisi habeat alias probationes. bonus text.in.l.optimā.C. de contrahen.stipul. vbi seruus ille qui nominatur seruus Titij, licet quo ad validitatem stipulationis, de qua ibi, pro seruo Titij reputetur, vt stipulatio valeat: si tamen postea contingat disputari de dominio serui Titij, non probabitur ex illo quod seruus Titij sit, nisi Titius aliâs dominiū serui legitime probauerit. Quę omnia procedunt etiā si talis contractus locationis, emphiteusis, seu census esset antiquissimus, Immo & hominum memoriam excedat, quia ad huc ex eo, quantumuis antiquissimo non probabitur dominium, secundum Ruin. Alexan. & Riminal. vbi supra. Quia cum talis contractus tēdat ad diminutionem iuris concedentis, & augmentum accipientis non potest inducere probationem dominij. Quę ratio ita militat in instrumento antiquo, sicut & in moderno secundum Ruin. dicto consi.161.num.17.&.18.lib.1.& voluit Specul.de emphiteosi. versi. 57.num.72. vbi dicit, quòd si antiqua scriptura dicat, quòd ecclesia concessit Petro in emphiteosim rem aliquam, quam nunc possidet Martinus, non probabit talis scriptura dominium contra Martinū Quod esse bene notandum dicit Felin.in.c.cum causam.num.3. versiculo. Ideo eleganter. de probatio. Alciat.consi.9.num.12.& in propria specie Marchus Mantua.decis.615. num.3. Quæ omnia procedunt etiam si in instrumēto expresse dicatur, quòd talis res ad ecclesiam pertinebat, quia non esset ex hoc probatum eius dominium rationibus de quibus supra, vt probat Felin.per text.ibi.in.c.inter dilectos. num. 8. de fide instrum. Bald.in.d.l. ad probationem. C. locati.num 7.versi.quæro qnid si instrumentum. vbi & plus addit procedere, aunque enel tal contracto de arrendamiento, o emphiteosi, o censo, diga que la cosa es suya. Idem Alexan.conf.136.supra allega lib.1.& consi.202.volu.2. Abb.consi. 34.col.pen.volu.2. Sarayna in additionibus ad Mathesel.singul.80.in fine. Riminal. eleganter. d. consi.410.num.4.lib.3.

24 Scriptura anni 1494. nō fuit

¶ La quinta, porque la dicha escriptura de. 1494. no fue arrendamiento ni emphiteosi, sino vna escriptura de composicion y augmēto de

to de el canon y pension por cien años siguientes, que como antes se dauan tres mil marauedis, y treynta cahizes de pan en cada vn año, se diessen seys mil marauedis y sesenta cahizes. Y esto no innouo ni mudo el derecho antiguo, que el dicho don Alonso Fernandez tenia a las dichas dezimas, sino solo añadio el canon y pensiò que por ellas se pagaua. Y de cosas tan diuersas no pueden los dichos Dean y Cabildo hazer buena illacion para el derecho principal. l. fin, de calumnia. l. Papinianus exuli. ff. de minor. De que se infiere que como toda escriptura se aya de interpretar estrechamēte. l. quicquid. astringendę. ff. de verbo. Y contra producentem, como es dicho. d. l. in ambigua vēditione. de reg. iur. & ibi Decius. Aunque los dichos Dean y Cabildo ouieran guardado y quisieran guardar la dicha escriptura de. 94. no podian por ella pretender mas de el canon doblado por los dichos cien años, y passados aquellos el derecho antiguo assi en la justicia principal, como enel canon y pension se voluia al primero estado, en que el dicho año de. 94. estaua, para que ellos a todo rigor podieran pretender de pedir su justicia, como entonces la queriā pedir y seguir y mouer pleyto, que fue la causa porque la dicha composicion y concierto se hizo, y no mas. l. siue apud acta. ibi. *Rerum vēdicatione pendente*, & l. si diuersam ibi. *Causam ex integro agi*. C. de transanctio. Quæ iura sic interpretatur. Curti. Iunior. ibidem. Y el dicho don Alonso y sus successores tienen su derecho y possession immemorial entero e illæso, sin embargo de la dicha escriptura. l. 1. C. si aduersus transactio. ibi. *Pristinis actionibus vteris*. & l. 2. eod. titulo, ibi. *Pristinam obligationem ex instauratione negotij*. & c. l. si. vnus. §. pactus ne peteret. ibi. *Sua formæ redditur*. ff. de pactis. Y pueden pretender mas los señores de esta casa, que por la misma escriptura se induze y muestra, que passados los cien años, solo estan obligados a pagar el canon y pension antigua y no mas. l. quotiens duplici iure. de regul. iur. ibi. *Repudiato seu excluso nouo iure, supererit vetus*. Y esta mesma conclusion prueua elegantemente Baldo. in. c. studuisti. de offitio. lega. quem commendant scribent. Adonde dize, q̄ el que tenia vna villa o fortaleza en feudo antiguo, si despues recibe en otro feudo lo mismo con nueuas y augmentadas condiciones, y las condiciones o tiempo del feudo nueuo vinieren a faltar, no por esso cessara el derecho del feudo antiguo y las condiciones de el, y se podra ayudar de ellas el feudatario, como si la escriptura de el feudo nueuo no fuera hecha. l. propter venini. §. neptis. ff. ad Silanianum. Y lo mesmo loquendo in emphiteosi antiqua & feudo nouiter concesso de eadem re, concluye Alberi. in. l. 2. quæst. fin. de iure emphit.

locationis sed compositionis & adiectionis pensionis anti qui canonis quo ad. 100. annos quibus elapsis canon, & pensio antiqua soluenda est, non noua canonis adiectio.

quem ibi Ias. sequitur & commendat ad finem. bonus ad id text. in l. si ei cuius. ff. communia predio. ibi. *Restitui in pristinũ statum seruitus debet, &c.* Ex quo singulariter Alex. consi. 69. num. 10. vol. 5. dicit, quòd si habebam aliqua iura antiqua in re quam postea per locationem accepi, a qua quidem locatione, propter non seruata pacta seu conditiones, vel aliás cecidi, quòd nihilominus tamen iura mea antiqua remanent in suo statu, & in pristinam & anteriorẽ causam reddeunt. Quod & confirmat optima quęstione. Curtius. de feud. 2. part. versi. Septimo quæro. num. 42. quòd si quis habens primam inuestituram, inuestiatur secundo per aliam inuestituram, in qua alteret iura primę, putá, quia in prima veniebant masculi & fæminę, & in secunda fæminæ tantum nihilominus tamen prima inuestitura nõ censebitur immutata, si forsam á secunda ceciderit, ex optimo consi. Bald. 82. incip. Proponitur quòd inuestitura. 1. part. per text. quem dicit esse notandum. in. c. 1. in fine. de eo qui finem fecit agnatis. Et quod Paulus de Castro eleganter consulit. consi. 154. incip. Circa presentem casum. col. 2. ad idem etiam bonus text. in. c. 1. de vassallo decrepitæ etatis. & in. c. 1. an agnat. vel filius. Quod & probat Alciat. lib. 2. de verborum signific. fol. 101. Grego. Lupus in. l. 3. tit. 13. part. 6. glos. magna. circa finem. vbi Bald. in dicto cap. studuisti. de offitio lega. ad id citat.

25 D. Alfonsus de Aguilar nõ renuntiauit iuri antiquo per. d scripturam sed tantum multiplicauit titulũ causa redimẽdæ vexationis.

¶ La sexta, porque por la dicha escriptura de el año de. 94. el dicho don Alonso Fernandez de Cordoua, siẽdo, como era posseedor no innouo ni renuncio a su derecho antiguo, solo multiplico por el tiempo de los dichos cien años aquel titulo sobre el antiguo, sin renunciar el primero, por euitar los pleytos que le querian mouer. Y esto es licito y permittido de derecho, non vt ex illo secundo instrumento ius quæratur, sed causa vitandæ litis, vt in proprio casu concludit Felin. in cap. in nostra. num. 2. de rescrip. per text. quem dicit esse notab. in cap. post electionem. de conces. prebend. Y asi concluye que los titulos son multiplicables para poderse dfender por ellos, aunque por el primero este derecho adquirido, porque aquel no se renuncio, antes queda en su fuerza, y que es buena cautela para euitar pleytos, que es el caso en que estamos, y lo mesmo concluye Ias. in. l. 3. §. ex pluribus. num. 17. de acq. poss. Abb. consi. 110. vol. 1. Idẽ Felin. optime in. c. inter dilectos. num. 19. de fide instrũ. Idem Abb. in cap. veniens. num. 18. de prescrip. versi. hęc solutio. Y por la transaction y concierto nunca el posseedor es visto confessar el derecho de el aduersario con quien la haze, sino excluyr el derecho de el, y euitar su molestia. l. si pro fundo. & ibi per omnes. C. de transact. & . l. cum mota. eo. tit.

¶La septima,por que aunque se diga por los dichos Dean y Cabildo,que auiendo lo dado por cien años,passados aquellos espira y se buelue a los dichos Dean y Cabildo. Quia permissum ad tempus post tempus censetur prohibitum.l.non solum.§.sed vt probari. & ibi Ias.de noui oper.nuncia.l. fin.C.delega.cum alijs. A esto esta respondido arriba,que los dichos Dean y Cabildo no dierõ nueuo derecho,antes fueron vistos confirmar el antiguo,que esta casa y los señores de ella tenian y tienen con solo el augmento del dicho canon, por el tiempo de los cien años, segun el texto,que todos encomiendan,vbi Ysernia.Bal.& Aluarotus. Quem text.ad id allegat & dicit esse solemnem Curtius.d.tracta.de feud.2.part.princip.in princip.num.9.circa finem,referens etiam ad idem glos.in.c.cum accessissent.de constitu. & ibi Felin.col.1.quòd in actu reficiendo non requiritur eadem solennitas quę in conficiendo,quia magis executio primi actus,quám noua dispositio est. Quod & confirmat Paul. de Leazer.in clement.1.de rescrip.dicens quòd quando res reuersa ad ecclesiam in feudatur,non est noua in feudatio, sed potius executio primi. Quia vt Bart.inquit in.l.1.in prin.C. de imponen. lucra. descrip.lib.10.á primordio tituli posterior formatur euẽtus.de quo bonus etiam text. in.l.qui id quod.ff.de donatio.& ibi etiam Bart. Y es para esto notable text. in cap. 1. per quos fiat inuestitura, ibi, *Quia non alienat sed alienatum inuenit & facta suorum maiorum confirmat*. Bonus etiam ad id text.. Cum ibi notatis in.cap.2.de feudis. A donde el prelado,e yglesia,y capitulo,pueden biẽ dar en nueuo feudo,sin la solemnidad alias requerida las cosas que por feudo antiguo se posseyan. Y la regla de arriba,quòd permissum ad tempus censetur postea prohibitum,se entiende quando solo por el contracto del nueuo tiempo se fundasse el derecho,y no por otro antiguo,secundum dicta in superioribus, & ex dicta regula,quoties duplici.de regul.iur.

26 Elapso tempore. 100.annorum decimæ non pertinent ad capitulum canonicorũ.ut ip.si opinantur

¶La octaua,Porque siendo esta casa y bienes de ella de mayoradgo,lo es tambien el dicho derecho de lleuar las dichas dezimas,vt pbat Bald. in cap.1.§.si vasallus.si de feudo.fuer. cõtrouersia,probat. Ias.in d.l.2.num.172.de iure emphi. Y siendolo,aunque el dicho dõ Alonso Fernandez de Cordoua quiera dicho y declarado,hecho, o aceptado por la dicha escriptura alguna cosa ensu perjuyzio(que no hizo,antes en su fauor como dexamos dicho,) no pudiera prejudicar a sus successores en la dicha casa y mayoradgo,ex vulgata doctrina Bald.in cap.fin.de confes.l. ex contractu.& ibi Bart.& communiter Scrib.de re iudi. late Pinel.in,l,1,tertia par. C.de bonis mater. nu,

27 Hæ decimæ pertinent ad Marchiones de Priego veluti cætera bona sui maioratus, in quorum præiuditiũ & successorũ,nõ potuit d. Alfonsus de Cordoua y de Aguilar aliquid facere,neque cõfiteri.

num.105.cum alijs, vbi dicit, quòd nequè confitendo, neq; transigẽdo poteſt prẹiudicare ſucceſſoribus. Idem Greg. in. l. 10. tit. 26. par. 4.

28 In hac cauſa non agunt canonici de obſeruãtia iſtius ſcripturæ.

¶La nona, y final razon, porque en todo eſte pleyto no ſe trata de la dicha eſcriptura, ni de la guarda y obſeruancia de ella por los dichos Dean y Cabildo, ni ſobre ſi paſſados los cien años ſe les han de dexar las dichas dezimas, y litigan ſimplemente ſobre todo el derecho principal, como por el pleyto ſe vee. Y quererſe ayudar de ella incidentemente para las dichas pretenſiones, contradiziendola, como la contradizen en lo principal, tampoco lo podrian hazer por las reglas arriba dichas. Et quia non poteſt ſe iuuare incidenter inſtumẽto, is qui illud impugnat principaliter ſecundum Aretin. in cap. per tuas. de proba. l. contra iuris. §. ſi filius. ff. de pactis. d. l. 1. §. editiones vbi communiter ſcriben. ff. de ẹdendo.

¶De lo qual todo reſulta llano (a nueſtro parecer) por eſte articulo, que no ſolo los dichos Dean y Cabildo no tienen derecho alguno para pedir al Marques eſtas dezimas que le piden (teniendo a ellas tan juſto titulo y antiquiſsima & immemorial poſseſsion, como en el quarto Articulo mas largamente ſe moſtrara.) Mas ni aun tienen moſtrado, ni probado derecho legitimo para auer y lleuar las dezimas de el dicho Obiſpado, en que el derecho comun les reſiſte a ellos, y al prelado vniuerſal y generalmente, como lo pretenden ex iuribus ſuperioribus.

Articulus Secundus.

Canonicis & capitulo dictæ eccleſiæ obſtat exceptio litis finitæ per ſuas renuntiationes & deſiſtentias, factas in contradictorio iuditio, ante iudicem executorem, datum per Romanum Pontificem, ad partium petitionem, & poſtea dictæ renuntiationes per ipſum Pontificem cõfirmatæ ſunt, exhibitaq; in iuditio, per Marchiones de Priego. Quæquidẽ litis finitæ exceptio in ſuo vigore manet per actum reſeruationis in hac cauſa datum, & prius ſuper ea eſſe pronuntiandum antequam diffinitiue agatur.

QVO AD SECVNDVM ARTICVlum,patet euidenter ex pronunciatione actus reseruationis esse dictas exceptiones in suo statu & viridi obseruantia,vt super eis ante omnia debeat merito pronuntiari,sicut in principio litis, antequã lis contestaretur esset proñũtiandum, & perinde haberi ac si in lite non esset processum. Reseruatio enim eius est naturæ, vt omnia in statu suo conseruet,vt declarat singulariter Angel.in.l.ille a quo. §. si de testamento,post Alexand. & cæteros Scribent.ibi.ff.ad Trebel. vbi dicit,quòd talisreseruatio exceptionis hoc operatur,vt omnia acta processus & tela iudiciaria post eam facta habeantur,pro non factis si talis exceptio erat admittenda,quia reseruatio omnia tenet in statu suo,quod & probat Affli ct.decis.63.Thom. Gramma.decis.65.in fine.vbi concludit,quòd rite & recte procedendo esset ante omnia super talibus exceptionibus pronuntiandum,neq; essent reseruandæ iuxta Hostien.Abb. & alios,in.cap.cum contingat.de offitio de leg.cum alijs iuribus per eum citatis:Si tamen reseruentur ex aliqua iuxta causa,putá quia sunt tales exceptiones quę altiorem indaginẽ requirunt,secundum Bart.& Alex.in.d.§.si de testamento. Reseruatio talis eas facit ita presistere tãquám si á principio litis super eis iudicetur. Quod & probat Areti.consi.107.num.2.&.4. Vbi dicit, quòd per talem reseruationem omnia acta processus censentur facta conditionaliter,si exceptio opposita non fuerit legitima.Et est tex. ad id optimus in authentico.de testibus.§. si verò dicatur.ibi.*Seruata vero ratione,vt si apparuerit fortunæ seruilis esse,eius testimonium ac si neque datum fuerit*. Idem Boher.qui hunc pronunciandi modum instituit, & communem esse testatur,consilio.37.in.2. dubio. per totum nu.6.vol.3.versi.Ex prędictis.Y esta mesma forma se mãda oy guardar in.l.fi.ti.17.lib.4.nouę recop.circa finẽ.A donde acerca dela excepcion de nullidad oppuesta,se manda hazer reseruacion de ella para la diffinitiua,y que alli auiendo se conocido delajusticia de la tal excepcion,se determine. Quod est prouisum,vt litium anfractus, & curricula euitentur, & est de mente Bartuli, & omnium in.l.nam & postea.in prin.de iure iurand.Paul.consi. 82.prim.part. Quod & probatRoland.consi.1.& consi.28.nu.3.part.1.Et id optima iuris ratione fulcitur:quia cum reseruatio presupponat reseruata,vt probat Angel.in.l.si quis legauerit.delega.1.inquiens,quòd reseruatio no noperaretur,si nihil inueniret reseruabile. quam etiam Ias.ibi.sequitur commendans.necessium est, ne actus reseruationis

1 Actus reseruatiõis relinquit exceptiones in suo statu,vt ante omnia debeat super eis pronuntiari.

2

frustratorius appareat de tali exceptione reseruata pronūtiare cum non expresis,neq; determinatis aliunde,vt declarat Bald. in.l.Item labeo.ff. famili her. & alijs quæ in proposito congessit Hypoli. Riminal.cōs.67.&.69. & consi.48.nu. 14.1.par. Vbi dicit,quòd si executioni opponatur exceptio requirens altiorem indaginem, & illa fuerit reseruata,faciet,vt probata legitime. habeat. retractare omnē executionem præcedentem.Et idem in omnibus exceptionibus litis finitæ probat.consi.194.num.6.cum seq.2.part.

3 Desistētia per canonicos facta maxime iurata impedit litis ingressū, vt prius super ea sit iudicandum quā difinitiuæ agatur.

¶PRESVPPVESTO pues que por virtud de la dicha reseruacion se ha de pronunciar y declarar sobre las excepciones: siguise necessario hauer quedado en la misma naturaleza y forma en que al principio fueron oppuestas,y no se poder tratar de el derecho y justicia de la causa principal hasta tanto que se determine y acabe este articulo de las excepciones,vt probat Menochius de arbit.iudic.lib. 2. centuria.2.casu.167.num.19.probant omnes per text.in.l.3.§. ibidē. ff.ad exhibend.optima glos.in.d.c.cum contingat. quam ibi Abb. & doctores sequuntur.Idem Bart.in.d. §.si de testamento.vbi dicit omnia retro acta esse nulla,veritate ex ipsa inspectione patente. Idē probat Paul.de Castro.consi.392.col.2.in fine.Ias.in.§. prçterea.col. pen.institu.de actio.Ex quo singulariter Felin.in.d. c. cum contingat.num.18.de offi.deleg.dicit.quòd hic est vnus casus in quo propter reseruationem poterit exceptio dilatoria opponi post litem contestatam contra regulā iuris,ex.c.ex conquæstione.& ibi glos.de re sti.spol.Roman. & Imol.in.d.§.si de testamento. Idem Bald. in.l. peremptorias.C.sent.rescin.non posse. Idem Felin.in.c. exceptionē num.23. cum seq.de exceptio.Obstare autem istas exceptiones legitime,pro vt in presenti,omni processui, impediriq; litis ingressum est communis omnium conclusio:ex text.in cap.1.de litis contestat. in.6.vbi Ioan.Andr.Imol.Menoch.Frācus. Anchar.& omnes.Bar. Bal.& post eum Roman. in.l.eleganter.§.si quis post. ff. de condictione indeb.& in.l.nam & postea.ff de iure iurand.Gramma. decis.66.num.45.&.46.cum alijs Afflict.decis.220.Non est quippe regressus dandus illis ad res renunciatas & sopitas.l.quæritur.§. si vēditor. de ædili.ædi. ex.l.si quis in conscribendo.& ibi.dd. C. de pactis.decis.Pedemon.144.num.6.Parisius consi.5 num.155. vol. 4. Mayormente siendo las dichas renunciaciones y desistencias iuradas,como lo son:en virtud del qual juramento se hizieron irreuocables.l.si quis maior.cum ibi notatis.C.de transact.Beroius.consi.158 ad finem.vol.2.Et quòd semper & in omni dubio presumatur renūciatio vtiliter facta,vt obseruari iubeatur, & pronunciandum sit illā

obstare

obstare, & non esse rescindendam, probat Antonius eleganter in. c. cum causam. num. 2. de emptione & vendi. Alex. consi. 222. num. 2. vol. 2. Roland. consi. 28. 4. part. Quia semper præsumitur pro actu qui solemniter & cum debita forma reperitur factus. c. in presentia vbi Decius. post Abb. de proba. & in eadem specie probat Decius, consi. 168. Aymo. dicto consi. 151. num. 33. vbi plura tradit in proposito. Alex. consi. 157. col. 1. lib. 7, Quod & procedit magis vbi per tot annos fuit obseruata, ex text. iuncta glos. in. c. contingit. de transact. Obseruantia nanq; robur addit dispositioni, vt difficilius infringatur, secundum Decium, consi. 474. nu. 9. & consi. 564. num. 15. Bal. in. d. l. eleganter. §. si quis post. col. 3. de cond. indeb. per text. in. l. Lu- 4
tius. §. tres heredes. ff. ad Trebel. Socin. in cap. 1. de litis contesta. 17. excep. vbi post Bald. dicit, quòd ille qui promisit nō mouere litem vel controuersiam, impeditur litem cōtestari, quia sic audiretur cōtra promissa. Et hoc indubie in promissione iurata, vt est text. apertus in. c. auditis. de resti. spol. Et hoc in proprio casu firmat Franchus in. d. c. 1. de litis contesta. in. 6. glosa. 2. in fine. dicens, quòd vt euitetur periurium omni casu, exceptio ex tali pacto iurato descendens impedit litis contestationem. secundum Innoc. Archid. & Ioan. Andreā per text. in cap. veniens de accusatio. Alex. in additio ad Bart. in. l. vir bonus. ff. iudicatum solui.

¶ Y NO OBSTA dezir, que los dichos Dean y Cabildo tenian hecho primero juramēto de proseguir el dicho pleyto, y no hazer desistencia de el. ¶ Lo vno, Porq̄ el dicho juramento de non desistendo á litè, & illa prosequenda, no vale, vt in cap. qui sacramento. 22. quęst. 4. Et concludit Roland. consi. 28. vol. 4. Maria. Soci. consi. 32. num. 13. vol. 3. Gutierrez de iuramento confirmatorio. 3 part. cap. 3. num. 107. ¶ Y lo otro, porque renuntiando liti, & causæ censetur iam lis finita, neq; incurritur periurium, cum per desistentiam lis accepit finem, secundum Bald. in. l. generaliter. C. de episcop. & cleri. Ias. qui refert & sequitur in. l. post quam liti. C. de pactis. ¶ Lo otro, y tercero, Porque el dicho juramēto nō pudo quitar la firmeza y vinculo segundo, que hizieron en la dicha desistencia y renunciacion, data ignorantia partis de primo, vt cūcluditur communiter in cap. licet mulieres. de iure iuran. lib. 6. vbi Francus. Dominic. & Imol. post Monachum hanc dicunt esse communem opinionem. Bart. & Scriben. in. l. qui in aliena. §. Celsus. de acq. hæred. ¶ Et quarto quia iuramentum non debet esse vinculum iniquitatis. cap. inter cætera. 22. quęst. 4. reg. non est obligatorium. de reg. iur. in. 6. Y siendo el dicho pleyto de parte de los dichos Dean y Cabildo iniusto, hizierá

5 Respondetur obiactioni canonicorum dicentium prius fecisse iuramētum hanc causam prosequēdi & alite non desistere.

peor en guardar el dicho iuramento no disistiẽdo de el, q̃ en no ꝓse guirle disistiendo: quàmuis contrauenissent primo iuramẽto, ex no tatis in locis superioribus, & per glos. in cap. vltima voluntas. 13. q. 2. & in cap. fin. de procura. in. 6. & vtrobiq; Scriben. Y esta renuncia cion y desistencia puede la hazer la yglesia, y el menor, & valet mero iure, ita tenet glos. fin. in. d. l. post quám liti. Quam ibi sequitur Bal. num. 4. & Ias. num. 13. En especial confirmada por el principe, ex iu- ribus superioribus. & d. l. 2. de rebus eorum, & l. 2. C. quando decre to opus non est. Maxime minore vel ecclesia non possidente. d. l. si pro fundo. C. de transaction. Bart. in. l. cum ij. §. si cum lis. ff. eod. Abb. in cap. contingit eo. etiam. tit. Et quia vtile negocium dicitur facere qui liti renuntiat & magnum commodum cõsequitur ex eo secundum Abb. in cap. 1. num. 2. de transactio. l. 4. de alien. iudi. ibi. *Neque enim puto male facere, qui lites execratur. &c.*

6 Per dictas desistencias & renuntiationes, canonicorum non solum causæ, verum & iuri renunciatum est.

¶ Y QVE POR LAS dichas rennnciaciones y desistencias ouiessen renunciado, no solo a la instancia, sino tambien iuri & causæ, se prueua claro por las mesmas palabras de la dicha desistencia, y renunciacion, en q̃ dizen, que renucian el pleyto y causa, vt probat Iaso. in. l. post quám liti, num. 1. post Bart. Bald. & cæteros scribent. ibi contra Decium. C. de pactis. Y aun que por la primera desistencia del año de treynta y vno, del primero pleyto que auian mouido en Roma, solo se renunciasse la instancia conforme a los autos del consejo, por auer citado de primero emplazamiento en Roma a los dichos Marqueses, contra lo dispuesto por la ley del ordenamiento, Mas en quanto a la segunda desistencia que despues hizierõ año de treyn ta y dos, del pleyto que auian mouido ante el Prouisor de Cordoua, ninguna dubda ay, como de sus palabras parece, si no que lo renunciaron todo. Et vbi verba sunt clara non est recedẽdum ab eis l. ille aut ille. §. cum in verbis. de leg. 3. l. continuus. §. cum ita, de ver borum. Y veese esto mas claro, pues dizen en ella, que ningun derecho tienen enel dicho pleyto para lo proseguir, hauiendolo consultado con letrados, y que no le pueden proseguir con buena concienscia. Lo qual todo no toca a la instancia sino al derecho dela causa, secundum Curtium in. d. l. post quam liti. Quod & procedit nedum in renuntiatione litis temporalis, sed & beneficialis & spiritualis, maxime quando autoritate superioris fit secundum Imol. in cap. ve niens. de renuntia. Felin. in cap. per tuas. de simonia. nnm. 5. Romá. Paul. & Ias. in. d. l. post quám liti: Y de la tal renũciacion general, nedum iuri liti & causæ censetur renunciatum, sed & adhuc & dominium omnino tollitur, quicquid Ias. & Paul. vbi supra tenuerint ex Alexand. ac cęteris ibi.

¶Y HAVIENDOSE confirmado la dicha desistencia y renunciacion por su Sanctidad, y libradose executoriales de cõ sen timiento de ambas partes por su juez executor, como de ellos consta que estan presentados en este processo, adeo debet obseruari, vt nulla exceptio in contrarium admitti possit, vt probatur in cap. 1. in fin. de transact. ibi. *Vires plenissima notionis ex nostra authoritate suscipiat.* bonus text. in. l. 2. quando decreto opus non est. ibi. *Ad instrar enim præsidalis decreti authoritas principalis intercessit.* l. Adoptio. non iure facta. ff. de adoptionibus. Porque la confirmacion suprema de el Pontifice haze la desistencia y renunciacion personal passaren real, y obligar a todos los successores, ex glos. commendata in cap. veniens. de transactio. verbo confirmatam. Tradit Decius cons. 262. num. 8. Paris. consi. 16. num. 35. lib. 1. optime Abb. consi. 62. in. 1. part. Rota. decis 230. sub tit. de cõfirma. vtili vel inutili. Ex quo singulariter Ias. cõsi. 19. vol. 3. dicit, quòd trãsactio facta super decimis confirmata autoritate Pontificis valet & præiudicat nedum ecclesię & capitulo presenti, sed & omnibus successoribus, hac vnica ratione, quia de personali transit in realem, secundum Bald. vbi supra, & quę late notat Decius in cap. 1. & cap. examinata. de confima. vtili vel inutili. Quod probat Abb. consi. 41. nu. 31. part. 1. qui loquitur in transactione facta super bonis ecclesiæ, & alienatione eorum con firmata authoritate Pontificis, quòd ex ea omnes suppleantur solen nitates. & idem tenet Alex consi. 79. num. 20. lib. 1. Socin. consi. 16. num. 51. part. 1. Y por la tal confimacion sobre la disistencia denegatur audientia partibus in contrarium agentibus, vt declarat singulariter Socin. post Alexand. ibi in. l. Gallus. §. & quid si tantum num. 17. & ibi. Fortu. Garsi. nu. 141. & seq. de liber. & posth. Abb. in cap. ad audientiam. 2. de rescrip. num. 14. & post eum Felin. num. 9. Menchaca lib. 3. controuers. frequen. cap. 16. D. Antonius á Padilla in. l. vnum ex familia. §. si de falcidia, num. 20. de leg. 2. Y por la dicha cõ firmacion de su Sanctidad, aunque el acto de la desistencia fuera inualido (que no fue) se induze otra fuerza de nueua concession secundum Corneum consi. 9. num. 3. part. 3. Marchus Mantua apotheg mate. 86. Bald. consi. 135. vol. 3. qui dicunt quòd actus taliter confirmatus a Pontifice potest denominari eius plena dispositio, & sic á Principe confirmante cum suppleat omnes defectus tam personæ, quam formæ & solennitatis secundum Bald. in. l. fin. de testam. tutela. latius Oldrad. consi. 257. Angel. in dicta. l. adoptio non iure facta, de adoptio. Cardin. in clement. 1. col. pen. versi. 24. de electione. En especial hauiendo se hecho la dicha confirmacion ex certa scien-

7 Desistentia & renuntiatio litis per superiorem confirmamata (vt hic) adeo debet obseruari, vt nulla exceptio aduersus eam possit admitti.

8 Personalis renuntiatio litis per Pontificẽ confirmata. transit in realẽ & obligat successores.

9 Actus confirmatus a Pontifice vocatur eius plena dispositio.

 tia, como

tia,como de ella cõſta,ſecundum Decium in cap.venerabilis, nu. 1. &.6. & ibi. Abb.num.1.de confirma.vtili vel inutili.Felin.in.d.cap. inter dilectos,num.6.&.7. latiſsime Paris,conſi. 1.num. 46. lib 4.

10 Y mas largamente ſe tratara en el quinto Articulo.Contra cuius cõ firmationem ex certa ſcientia,tenore eius pro expreſſo habente,non poteſt allegari ſurreptio,vt ex multis probat Rebuf.in praxi beneficia.verbo declaratio nouæ penſionis.verſi.Nec non omnia,& ſingula.num.4.cum ſeq.Staphile.de literis gratiæ & iuſti.in ſecunda forma ſpectatiuarum in principio.Carol.Molin.in conſue.Pariſ.tit. 1. §.5.num.70. Tyraq.late in.l.ſi vnquám verbo.re uertatur, ſpeciali, 61. num.18.& ſpeciali.78.num.435.

Contra confirmationem renuntiationis litis factam per Pontificẽ ex certa ſciencia, non poteſt allegari ſurreptio.

Articulus tertius.

Nulla reſtitutio competit canonicis eccleſiæ Cordubẽſis, ob dictas renuntiationes & deſiſtentias. Quibus non tãtum liti (vt ipſi aſſerunt) ſed iuri per eas renuntiatum eſt, & ſi eis reſtitutio aliqua ratione competeret (quod eſt negandum) non intra tempus & terminum à iure præſcriptum ab eis petita fuit.

EN QVANTO AL TERCERO ARTIculo dela reſtitucion,que la dicha reſtitucion no cõpeta a los dichos Dean y Cabildo,ni la tengan pedida en tiempo.ſe mueſtra por muchas maneras,y que cada vna de ellas baſta de por ſi para excluyr el dicho remedio y reſtitucion que pretenden.

1 ¶LO PRIMERO,porque la reſtitucion neceſario ha de preſupponer y preſuppone leſion,y no baſta que vno ſea menor,o ygleſia,o otra perſona,a quien la reſtitucion competa,ſino prueua hauer ſido leſa en la diſpoſicion y contracto que quiere reſcindir por el dicho remedio.Quia non ſequitur eſt minor,eſt eccleſia, ergo eſt leſus,niſi ſpecifice probet de leſione,vt ꝓbat Salicet.in.l.fi.C. in quib. cauſ.in integ.reſti.non eſt neceſ.Idem Salic. & ibi Cinus. Faber. & alij in authen. ſi omnes.C.ſi minor ab hære.ſe abſtin.Alex.in.l. nã & poſtea. §.ſi minor.de iure iur.probat Guid.conſi. 160. & quæſt. 141.cum ſeq. cap. Tum ex literis.de in integr.reſti. & cap.1.eo.tit. in 6.ibi. *Aut alia rationabilis cauſa ſubſit ad illud benefitium concedendum &c.* Probat aperte.l. 1.tit.19.part.6.ibi. *Pide al IueZ que le torne algun pleyto,o alguna poſtura que ha hecho a daño de ſi en el*

Minor vel eccleſia petens reſtitutionem ſimul debet ꝓbare ſe eſſe leſum in contractu & diſcedẽs a lite preſumitur eſſe in ſuũ fruorem.

primero

primero estado. Et in.l.2. eo.tit.ibi. *Entiendese si daño,o menoscabo recibiere &c.* Et iterum in fine. *Ca si este daño non fuesse probado, no se desataria lo que fuesse fecho,o puesto con el,o con su guardador.* Et idem probatur in.l.3. tit.14.part.3.& in.l.fin.tit.25.ead part. Y en el caso en que estamos(como en el segundo Articulo de arriba mostramos) el menor por renunciar los pleytos y apartarse de ellos : y lo mismo la yglesia nunca se presume ser engañada,sino ser cosa vtil y proueehosa asi,ex Abb.in cap.1.num.2. de transactio. & vt ipse inquit,ibi.Rem commodosam sibi facere.l.4. de alien.iud. 2

¶LO SEGVNDO, Porque hauiẽdo hecho los dichos Deã y Cabildo las dichas renunciaciones y apartamiẽtos con autoridad del superior,y approbacion y confirmacion de su Sanctidad, siempre se presume hauer interuenido vtilidad,vt firmat Bald.in. cap. 1. de his qui feud.dare.poss. dicens quòd generaliter,vbi est decretum superioris interpositum,semper præsumitur factum pro vtilitate ecclesiæ.argu.l.1.C,de pred.curial.lib.10.& quæ diximus ex Antonio qui idem probat in cap.cum causam.de emptione & vendi.Y hablãdo en las confesiones hechas por los capitulos y prelados,en que declaran la verdad,o la injusticia del pleyto que siguen,que quando se haze cõ la autoridad del superior,y los del capitulo son varones prudentes y nobles (como lo eran,y presumẽ ser los de esta sancta yglesia) que siempre se presuma hauer confessado verdad y serles vtil la confesion,lo prueua y concluye el mismo Baldo in præmio feudorum,§.3.optima glos.in authen,hoc ius porrectum in fine.C.de sacro sanct.eccles.de qua Bald.meminit in d.c.1.qui feud.dare. posses. bona etiam glos.in cap.cum appostolica,verbo.pro futurum. de his quę fiunt á pręla.

3 Renuntiationem litis factã per canonicos & a Pontifice confirmatam esse in vtilitatem eorum ex sequentibus constat.

¶LO TERCERO, Porque auiendo hecho estas renunciaciones y confesiones,los dichos Dean y Cabildo con tanto consejo de letrados como ellos lo dizen en la mesma escriptura de renunciacion y desistencia,y con causa tan justa y honesta,como es no seguir pleytos injustos,como lo declaran,y en que(como probauamos en en primero articulo)el mesmo derecho les resiste y contradize,ninguna restitucion puedẽ pedir,ni les puede competer contra sus proprias confesiones. l. generaliter.& authent.contra qui propriã. C. de non num.pecun.Non enim videtur circunscriptus,cui ius commune resistit.l.fin.de in integ.restitu.notant omnes in.l.sicuti.§.sed si quæratur.ff.si seruit.vendi.Y esto en nuestro proprio caso,loquendo in minore qui consulte ac in causam iustã& honestam,etiam gratuito renuntiauerit,quòd restituẽdus non sit probat Corneus, cõsi.

4 Renuntiatio canonicorum cum consilio peritorum dicẽtiũ eos dẽbere desistere a lite quia se cura cõ scientia causã prosequi non possunt sic eis iure resistit vt restitutio aduersus propriã confessionem peti nõ posit.

39.nu.

39.nu.8.&.11.lib.1.& cõsi.288.nu.4.lib.3.optime Alex.in.l. stipulatio hoc modo concepta nu.9.de verbor.Coua.in.c. quamuis pactũ. 3. part. §.2.num.6.Menchaca de succes.creatio.lib.2.cap.18.nu.103. cum seq. & hinc eleganter Bart.in.l Apud Iulianum. ex quib. caus.
5 in possef.eatur. Dicit quod minores siue aliẹ personẹ prohibitæ alienare,nunqum sunt prohibitæ confiteri veritatem,quod dicit esse notandum Tiraq.in legibus conubial. l. 12. Maxime vbi concurrunt vero similes presumptiones & circunstantiẹ de veritatis confessione, & probabilitate,vt in presenti,ex notatis per Decium in.l. si donatione.C.de colla,post alios ibi, & in.l.qui testamentum de probatio.cum alijs.

¶LO QVARTO,porque auiendo interuenido juramento,
6 con tantas solemnidades y fuerzas,el dicho juramento no solo firma el contracto y renunciacion,mas aun quita el beneficio de restitucion,secundum opinionem citra Montanorum ab antiquisvsque ad nouissimos,pro vt refert Ias.in authent.sacramen.puberum. nu. 32.in fine ibi.Iuramentum operatur duos effectus,primo validat cõtractum,secundum tollit beneficium restitutionis in integrum. Y aunque en la segunda parte,quando el contracto fuesse inualido Iason tenga la contraria opinion,pero en el contracto valido sigue esta por mas comun y verdadera,vt cõstat ex numeris seq. Y este mesmo effecto y fuerza del juramento por ser sobre la firmeza del contracto passa a los successores,no solo a los Dean y Cabildo que entõceseran,sino a los que agora son,cap.veritatis & ibi per omnes de iure iur. Vbi cauetur iuramentum prestitum in re quẹ ad dignitatem attinet habenti illam dignitatem vires etiam habere respectu illius & successorum in eandem dignitatem. Ex quo reprobatur,glos.ibi communiter recepta,secundum Imol.dicens esse necessarium, fieri mentionem successorum,vt illud iuramentum transeat in successores illius cui prestatur. De lo qual se infiere,que no solo los successores del dicho Dean y Cabildo estan obligados a guardar el dicho juramento,mas aun tambien passo la fuerza de el en el dicho Marques y sus succesores para poderse ayudar de el,secundum iura superiora y lo concluye Couarru.in.c.requisisti.de testam.num. 2. & in cap. quamuis pactum 3.part. §.4.in fine. A donde dize,que en este caso, no solo se ha de guardar el juramento, sino tambien el contracto y fuerza del. Quia vbicunq; potest seruari sine interitu salutis eternæ, est seruandum.c. cum contingat. de iure iurad. Idem Couarru.in. d. c. quamuis pactum.1.part. §.5.num.4.versi. Tertio constat.ibi, Iura mentum prestitum alicui etiam expresso nomine proprio, in re tamen ad

Iuramentum in contractu minoris nõ solum firmat cõtractum sed tolit beneficium restitucionis etiam data enormissima lesione.

men ad dignitatem pertinenti ad succesſorem dignitatis tranſire,referens ad id Decium & alios in.c.quoniam Abb.de offi.delegat. & Bart. & alios,in.l.pen.de reb.dub. Matienzo in.l.3.tit.10.lib.5. neuæ copil.gloſ.13.in fine.num.11. Mayormente entre perſonas eccleſiaſticas,que eſtan mas principalmente obligadas a la obſeruancia de el,ſecundum eum. Y eſto miſmo,que el menor que jura el cõtracto ſe le quite por el juramento la reſtitució,etiam probata enormi leſione,ſi non adeſt enormiſsima,lo prueua la.l.6.tit.19.parti.6.ibi. *Eſo miſmo ſeria quando fuere el moço mayor de catorze años,y juraſſe el pleyto,y la poſtura que fazia en otro,ca deſpues que aſsi ouieſſe jurado,deue ſer guardada ſu iura*,id eſt ſine ſpe reſtitutionis. Por que la dicha ley ſexta eſta enel titulo de in integ. reſtitu.minor. Y habla en los caſos en que al menor ſe le niega la reſtitució,delos quales es vno eſte. Y aunque no lo eſpecificara la dicha ley,ſe entiende ſecundum titulum in quo eſt ſituata.l.imperator.de in diem adiectione. Y eſto miſmo ſe diſpone y prueua in.l.56. tit.5.part.5.in fine,ibi. *Mas ſi iuraſſe quando fizieſſe la compra,o la vendida,que maguer la coſa valieſſe mas o menos,quę nunca pudieſſe demandar que fueſſe deſatada la vendida,ſi fuere mayor de catorze años quando la iura hizo, deue ſer guardada la iura,e non ſe puede deſatar el cõtracto por tal razõ.* Y va hablando enla leſsion enorme, quòd iuramento confirmetur ſine ſpe reſtitutionis. La qual alli Gregorio encomienda por ſingular para eſte propoſito,y Couarru.in.d.c.quamuis pactum.d. §.4. num.6.circa finem. A donde dize que por la dicha ley de partida eſtan quitadas todas las difficultades y controuerſias de derecho comun en quanto a eſto,y que la dicha ley eſt multis nominibus inſignis & notanda para eſte articulo. Y aunque en el menor ſe requiere id iurare ratione minoris etatis vel leſionis,cum poſsit ex duplici capite alias ſine iuramento reſtitutionem petere, quamuis contractus fuiſſet validus,ſecundum communem doctrinam Bart. Iaſ. & aliorum in.d.authen. ſacramenta puberum. Mas en el Dean y Cabildo que ceſſa la razon de la menor edad,y ſolo podria concurrir la dela leſion.el juramento la incluye,vt per Imol. & Alciat. in.c. cum contingat.de iure iurand.c.auditis.de in integr.reſti. juramentum, namq; habet vim expreſſe renuntiationis,vt in.cap.reſcripto.de iur. iurand. Capitulum enim & canonici longe differunt ab eccleſia quę iure minoris regitur,vt in dicto.cap.auditis.de in integ.reſti. & faciũt notata per Felin.in.cap. auditis.de preſcrip.num.24. Calderin.conſ. 14.&.21.ſub tit.de præbend. & per eundem Felin.in.c.eam te,nu.13 14.&

7 Capitulũ Corduben.petẽdo decimas ſibi& non eccleſiæ, ſuæ non poteſt petere reſtitutionẽ ratione minoris etatis ſed poteſt ratione leſionis, ſi eã probet,quę leſio iam per iurmẽtum expreſſe renũtiata eſt.

&.14.de rescrip. Nam vt idem Couarru.testatur in.d.cap.requisisti num.10.versi.Neq; obstat.á canonicis non representatur ecclesia, & eo maxime in re non ad ecclesiam,sed ad ipsos canonicos pertinenti vt ibi latius disserit, & in superioribus probatur.Quãto mas no pudiendose el dicho juramento verificar,como es dicho, en la yglesia, Dean y Cabildo,si no en el remedio de la lesion.argumento.l.cum in certis.deleg.1. & glos.ordin.& communis in.l.quamuis.C.de fir deicom.quod ratio vnica semper pro expressa habenda est, quæ ibi a Baldo.Angel. & cęteris communiter approbatur. Y tratandose, como aqui se trata,no de lesion que toque a la sancta yglesia de Cordoua,si no de la que los dichos Dean y Cabildo pretenden de no lleuar estas dezimas,que no las pretendẽ para la yglesia,sino para ellos y asi tanquam inter decanum & capitulum,sicut & de cæteris bonis canoniæ & præbendarum, ex notatis per Abb.&omnes in cap. requisisti.de testam.& in cap.fin.ne prelati vices suas, con que cessa la glos.in cap.1.verb.contractum de in integ.restitu.in.6. En quan-
8 to dize,quæ in hoc differt ecclesia á minore quòd minor iurans non restituitur. secus autem in ecclesia,quamuis prelatus iurauerit,nam illud intelligitur in his quæ sunt de dotibus & iure ecclesiæ,nõ autem prelati vel capituli ex superioribus.

9 Canonici ecclesiæ Cordu. non petunt restitutionem intra tempus a iure prescriptum.

¶Y QVANDO la dicha restitucion pudiera competer a los dichos Dean y Cabildo(que negamos) tampoco la tienen pedida ni intentada en tiẽpo,pues la restitucion conforme a derecho canonico y ciuil,se ha de pedir intra quadriennium á tempore celebrati contractus,siue actus gesti,vt est casus in.d.cap 1.de in integ. rest. in.6.ibi. *Si quadrienij spacium post sit elapsum &c.* l. petendæ. C.de tempor. in integr. restitu. l.7.titulo.29.partit.3 ibi. *Empero si pidiesse despues deste tiempo restitucion fasta quatro años,deue se lo otorgar &c.* & ibi glo.verbo.debe se lo otorgar.dicit quòd idem.est statutum in ecclesia,vt & aduersus prescriptionem intra quadriennium restituatur,& non vltra,secundum glos.in authen.quas actiones.C.de sacro.sanct.eccles. Abb.in.c.1.col.penult. & fin. & ibi Felin.num.9.de prescriptio. Et adeo est prescriptum tempus quadriẽnij ad petẽdam istam restitutionem,vt vlterius minime peti possit, vt probatur in ead.l.ibi. *E passados los quatro años dende en adelante no lo podria pedir.&c.* Quæ verba abnegant omnem potentiam utin regula.1.de reg.iur.in.6.De quo pet Alex.cõsi.166.& cõsi.230. Viso puncto.1. part.Romanus consi.33.&.407.in fine. Cardin. & post eum Imol in clem.1.super glos.verbo.finiri.de in integ. restitu.

Y aunque

Y aunque ſe allegue que el dicho quadrienio ratione leſionis enormiſsimę non noceat, vt etiam illo elapſo poſsit reſtitutio peti (en cuyo caſo no eſtamos,) pues no ay leſion, como eſta dicho, ſi no confeſſion verdadera, de que no tenia iuſticia, como lo prueua la gloſ. fi. in c. 1. de in integ. reſtit. in. 6. q̃ concluye q̃ dõde la leſiõ es enormiſsima etiã poſt quadrieniũ reſtitutio peti poſset. La qual ẽcomiẽda y ſigue Abb. in. c. 1. notab. 2. de in integ. reſti. Ludouicus Romanus ẽ ambos conſejos arriba referidos. Imol. d. clemen. 1. eod. tit. Y el meſmo Imola y Abbad. d. c. pen. de rebus eccleſ. non alien. Y otros muchos que el meſmo Felino refiere. d. cap. 1. de preſcrip. num. 9. & 10. Todo aquello ſe entenderia y entiende, que el dicho quadriennio ſe eſtienda a otro quadriennio, que es tiempo doblado, a tempore celebrati contractus y no mas, ex gloſ. ſingul. in. l. 2. C. de reſcind. vendi. quã ibi Salicet. col. pen. verſi. Venio ad queſtionem, commendat pro notabili ad hoc, quod in quocunq; caſu quo agitur ad reſcindendum contractum, iudicis offitium nunquam datur vltra metas legis, niſi ad aliud tantum tempus. Et idem probatur in. l. fin. C. de tempor. in integ. reſti. peten. iuncta gloſ. verbo. finiendam. Idem gloſ. in. l. fin. ex quib. cauſ. maio. Y oy por la ley de partida fin. tit. fin. parti. 6. eſta eſto determinado, quod etiam ſi leſio eſſet enormiſsima, eccleſia nõ poſſet petere in integrum reſtitutionem poſt triginta annos. Que ſi la dicha ley de partida no ouiera decidido y determinado eſto en el mas largo fauor que pudo de la yglesia, menor, o concejo, ninguna determinacion hauia ciuil ni canonica que tal decidieſſe, y la dicha ley ſiguio la diſpoſicion comun de la ley, ſicut in rem. & in. l. omnes. C. de preſcrip. 30. annorum. Vbi qualiſcunq; actio & perſecutio & offitium iudicis ad illam preſcribitur ſpatio triginta annorum & ibi gloſ. & poſt eum Bald. Y eſtos treynta años corren como por la dicha ley ſe diſpone, deſde el dia que fue hecho el enagenamiẽto cõtracto, o diſpoſicion, vt patet ibi. *Y eſto pueden demandar deſde el dia que reſcibieron el menoſcabo faſta quatro años, Pero ſi el menoſcabo fueſſe tan grande, que montaſſe demas de la mitad &c. Eſtonce bien puede demandar emienda e reſtitucion faſta treynta años deſde el dia qne fue fecho el enagenamiento &c.* Y quando ſe trata no de enagenamiento, ſino de preſcripciõ, aun en eſte caſo la dicha ley no ha lugar, ni dura mas que el quadrienio finito tẽpore preſcriptionis, para poderla pedir. Y cõtra eſte quadrienio en eſte caſo de preſcripcion ninguna reſtitucion ay aunque la leſion fueſſe enormiſsima. Quia eſſet procedere in infinitum, ſecundum Abb. in. d. c. 1. col. pen. in fin. de preſcriptio. Balb. in tracta. preſcrip fol. 43. Y de eſte parecer

Margin: 10 (beside "quello ſe entenderia y entiende…")

Margin: 11 — Hodie iure regio partitarũ cautum eſt, q̃ etiam in leſione enormiſsima eccleſia nõ poſsit petere reſtitutionem poſt. 30. annos

Margin: 12 (beside "& offitium iudicis ad illam preſcribitur…")

recer es la glos. in.d.l.fin.verbo.quatro años. aunque en la dicha ley septima.tit.29.part.3.verbo.no lo podria pedir, no lo determino. Y prueua se esto bien, por que si la dicha ley septima, quisiera q̄ en el caso de la lesion enormissima los quatro años, se estendieran a treynta, dixera lo tambien enla prescripcion de que habla, como la dicha ley final en los enagenamientos y contractos. Quia quæ speciali nota sunt digna, nisi specialiter apponantur, videntur neglecta.l.1.§.dixerit aliquis.de public.l.Item apud labeonem. §. ait prætor.de iniur.Et dispositio quæ in casu speciali mutatur, in ceteris immutata censetur.l.cum prætor. de iudi.& ibi.gloso verbo. permittere dicit, idest, permissum relinquere in sua antiquia dispositione, vulga.l.maritus.C.de procur.Y en el caso en que estamos tampoco ay que poner dubda lo que Gregorio in.d.l.fin. glos. magna. circa finem dize, quòd prius est prescribenda actio ordinaria contra ecclesiam tempore quadriginta annorum, vt in.d.authé.quas actiones.C.de sacr.sanct.eccles.Porque aquello ha lugar en los cōtractos correspectiuos y hechos con tercero, vt in.l.si pecuniam.de cond.ob caus.De los quales no son estas renunciaciones y desistencias, si no solo acto hecho por el Dean y Cabildo, no por contracto correspectiuo con los señores de esta casa, y assi ninguna action les compete, sino solo el beneficio de restitucion, pues contra el Marques con quien no contratarō ninguna actiō pueden pretēder: y assi estamos fuera de este caso. Y esto mismo concluye Couarru. in reg. posses.3.par. princip.§.3.num.4.&.8.cum alijs.Vbi dicit aduersus tricennariam prescriptionem nullam restitutionem concedendam.

13 Ecclesia & minor & si possūt petere restitutionem contra prescriptionē, ex sua negligentia causatā sine præuio tamen ipsorum contractu tamen quando contrahunt, iam ex suo proprio contractu cessat prescriptio & ingreditur restitutio.

¶Y DADO CASO, que la yglesia o el menor puedan pedir restitucion contra la prescripcion, en los casos que arriba dexamos dichos: aquello se entiende quando la tal prescripcion se causo contra ellos, sin preceder de su parte contracto, como aqui precedio, sino por negligencia de auer dexado de pedir sus cosas en tanto tiēpo que se le podierō prescribir, que es el caso en que Bartulo y todos los doctores hablan in authent. quas actiones.C.de sacr.sanct.eccle. & ibi glos.verbo.excludantur.Imola & Cardin.in clement.1. de in integ.restitu. Abb.& Felin.in.d. c.1.de prescrip. & in. c.auditis.eod. tit.Mas quando la yglesia o el menor enagenan, o contrahen, ya en este caso cessa la prescripcion por su proprio cōtracto, y ha de entrar la restitucion, que es el caso dela dicha ley fin.tit.fin.part.6. La qual no habla en prescripcion, respecto de la cosa que se prescribe por negligencia de no la pedir, sino en restitucion, respecto de la cosa enagenada, la qual restitucion se va prescribiendo, para que assi, como se auia-

se auia de pedir dentro de quatro años, por las reglas de arriba, tenga treynta quando la lesion es enormissima, que es el fauor que la dicha ley de partida quiso hazer a las yglesias y menores. Y quando estuuieramos en materia de pura prescripcion, contra la qual tambiẽ compete a la yglesia restitucion, como hauemos dicho, aquella no ha lugar, quando la prescripcion es immemorial y aun centenaria, como lo prueua Ias. consi.209. libro.2. Paul. Paris. consi.23. num. 221. lib.1. Couarru. in regul. possessor.3. part. §.3. num.2. versic. Cęterũ. Y aũque alli refiere algunos que tuuieron contraria opinion en las prescriptiones, aunque fuessen longissimas, en pero en la immemorial nunca nadie lo dudo, ni contradixo, aunque por parte de la yglesia se allegasse alguna causa de justa ignorancia (la que ninguna ay, ni puede auer.) Y la razon es vnica (como abaxo en el articulo quarto se dira) por presupponer como presuppone la immemorial titulo prẽsumpto antecedente, y priuilegio legitimo non ex tempore, sed ex concessione habentis potestatem concedẽdi, vt inferius in suo articulo dicetur. Y aun Socino Iunior. consi.215. vol.2. fue de parecer, quẽ nedum contra centennariam, sed neq; contra octuagenariam posset competere restitutio.

14 Ecclesiæ non competit restitutio aduersus prescriptionẽ, immemorialẽ vel contennariam.

¶ DE LO qual resulta, que pues esta restitucion la tienen pedida mas de treynta y seys años passados, despues que hizieron las dichas desistencias y renunciaciones, y con tantos juramentos y firmezas, como de lo arriba dicho se ha visto estan exclusos de todo punto de poderlo pedir, ni que se les deua ni pueda conceder.

15 Canonici petunt restitutionem post triginta & sex annos a diæ factæ & iuratæ desistentiæ. & sic a tali petitione excludi debent.

Articulus quartus.

Marchiones de Priego habent ius percipiẽdi has dezimas, ex iustis titulis & causis, & ipsi & eorum antecessores ex immemoriali tempore eas percipiunt, & habent, nec immemorialis prescriptio, interrupta est, nec patitur defectus quibus impugnatur a canonicis dictæ ecclesiæ.

EN QVANTO AL QVARTO ARTICULO, se presuppone para mayor claridad de el, y de la justicia de el Marques y su casa, y de su antigua & immemorial posession, que conforme a derecho los legos pueden ser y son capaces de auer y lleuar los diezmos de las yglesias, o por priuilegio expresso de su Sanctidad

1 Laici sunt capaces iuris percipiendi decimas, Pontificis priuilegio expresso, aut priuilegio & titulo præsum-

pto, quod ex immemoriali præsummitur præcessisse.

Sanctidad, del qual conste, vt in cap. a nobis, de decimis, & in cap. in sinodo, & in cap. Adrianus. 63. distinct. & tradit late Hostié. in summa de decimis. §. vtrum. A donde concluye que suele y acostumbra su Sanctidad, quando las tierras estan ocupadas de los moros (como estaua esta) conceder a los Principes y grandes señores legos, que lleuen y reciban para si los diezmos de todos los lugares que conquistaré de los infieles y moros, y esto en fauor de la fe, y porque los principes y grandes señores a costa de su sangre y hazienda se animen a conquistar y ganar las tierras con la merced y prouecho que por el

2 dicho priuilegio lleuando las dichas decimas se les consigue. Quia stipendijs alicimur ad conquerendum etiam expensis nostris spe futuri commodi, vt in. l. tam collatores. de re mili. lib. 12. Y que en este caso sea muy justo el priuilegio y titulo de las tales decimas de todo lo que se conquistare, en qualquier tiempo que la cõquista sea, lo cõcluye Henrico in. d. c. á nobis. col. 2. de decim. summa Hostien. in rubrica de decim. lib. 6. 3. part. Belluga. in speculo principum. sub eadé rubri. de decim. num. 24. A donde refiere, que el Papa dio priuilegio a los Reyes de España (es a saber Castilla, y Aragon) de las decimas de todas las tierras que conquistassen de los Sarracenos: y que la dicha donacion y priuilegio fue muy justo. Y lo mismo concluye Henrico Boic. d. cap. á nobis arriba allegado Y esto se prueua bien in dicto cap. cum appostolica de his quæ fiunt á prel. ibi. *Male detenta.* & in finalibus verbis. ibi. *Hoc autem de illis intelligimus, quæ laicis in feudo perpetuo sunt concessæ,* que eran las que con las dichas justas causas estauan enfeudadas, & in cap. fin. §. sane. de decimis. in sexto. Y que por esta causa se les aya dado a los Señores Reyes de Castilla las decimas de todo lo que conquistassen en el Andaluzia y Reyno de Granada, a demas que es notorio, lo refiere Suarez, allegatione. 28. in fine. Y esto ha lugar en todos los lugares y tierras que estan por conquistar, aunque aya sido y sea despues de el concilio Lateranense, de que abaxo mas largamente se dira, y en esto difiere lo que antes de el dicho concilio Lateranése se hazia, que era dar en feudo a los legos las decimas de las yglesias no porque conquistassen la tierra que infieles posseyan, ni de las decimas, de lo que conquistassen, sino porque deffendiessen la tierra conquistada, y a los prelados & yglesias de la oppressiõ de los moros, por lo qual les dauan en feudo los diezmos de las yglesias, que los tales prelados tenian, vt probatur ex glos. in c. quamuis. verbo. cõcesserit. circa finem. de decim. Y asi como alli dize la glos. en cessando la oppression, cesso la razon porque los tales feudos de las decimas antes de el dicho concilio, se hazian

3 Papa suo priuilegio concessit Regibus Hispaniæ & Aragoniæ ius percipiendi tertiã decimarũ partem illius terre quam ad fidem reduxere

4 Priuilegiũ Põtificis percipiẽdi decimas ecclesiarum, concessum laicis qui de bellando Maurorũ & in fidelium terras eas ad fidem reduxerunt locum habet etiam post concilium Lateranense.

hazian y se prohibio por el dicho cōcilio, la qual no cessa antes estuuo siempre aunque fuesse despues del dicho cōcilio en todas las tierras que despues de el se conquistaron. Y la dicha glosa para este proposito allega Grego. in. l. 22. & 23. tit. 20. part. 3. donde trata que por esta razon tienen los Reyes y grandes señores las decimas de algunas yglesias. Quod & probat Belluga de regimine princip. Rubr. 13. num. 38. fol. 72. Cardin. in dicto cap. cum apostolica, col. 3. versic. decimo. Barba. consi. 35. incip. Sapienter scribit. lib. 3. decis. Tholos. 439. incip. Item fuit quæsitum. Et quod ex illa causa decimę concesse laicis & immemoriali tempore posesæ dicantur concessæ iustissimæ, tanquam in solutionem & compensationem damnorum & impensarum quas sui patrimonij fecerunt in defendendis ecclesijs & recuperandis locis a Mauris possessis probat Nauarro in apologia. de reddit. eccles. quæst. 1. monito. 64. & 65. ~~vol.~~ vbi dicit hanc esse veram & receptissimam opinionem, sicq; esse intelligendum quod ex d. Thom. 2. 2. quæs. 87. artic. 2. deducitur.

¶ O PVEDEN SER y son tambien los legos capaces de auer y lleuar las decimas por priuilegio y titulo presumpto, aunque no cōste de el, el qual resulta de vna antiquissima & immemorial possession de auer y lleuar las dichas decimas. Por que aunque sea verdad, que por ser el lego incapaz de los derechos espirituales, como son las decimas, ninguna prescripcion aunque sea immemorial le puede hazer capaz tomando la prescripcion de solo el tiempo etiam eius temporis cuius initium memoriam hominum excedat, vt probant omnes in. c. causamq; de prescrip. vbi late Felin. post Anto. Abb. & cæteros. & in cap. ad decimas. de resti. spoliator. in. 6. vbi Monach. Imol. Ancha. & ceteri. Neq; immemorialis prescriptio sola ex tempore priuilegio æquiualet, vbi adest hec incapacitas secundum domini Fran. & alios in. c. 2. de prebend. in. 6. post Monachiū. ibi, & alio. quos Probus allegat, nu. 7. Abb. & Felin. in. d. c. causam què de prescriptio. & idem Felin. late in cap. accedentes eo. tit. & in cap. cum contingat. num. 4. de foro competen. latius Balbus. de prescrip. 5. part. princip. quæst. 7. & 11. in. 2. part. 3. partis princip. quæst. 6 Aquello es verdad en sola la fuerza del tiempo, aūque sea immemorial prescripcion, mas por la presumpciō que de ella nace de el dicho titulo, o priuilegio vale tanto y tiene la mesma fuerza que el titulo o priuilegio bastante de las dichas decimas; vt est communis omniū conclusio in. c. cum apostolica. de his quę fiunt a prelato. Y la dicha antigua & immemorial possession tiene consigo vna presumpcion approbada por derecho, que aun en el segūdo caso de los feudos prohibidos

5 Ex immemoriali prescriptione resultat & presumitur priuilegium Pontificis percipiēdi decimas per laicos.

hibidos en las decimas que a los legos por los prelados e yglesias se les concedian, como auemos dicho, fueron concedidos justa y legitimamente, y antes de el dicho concilio, lo qual solo se prueua por la possession immemorial, secundum Ioannem. Andr. Card. Imol. & cæteros in. d. cap. cum apostolica. Cardin. & Anchar. in. d. cap. causamq;. Iacob. de sancto Georgio. in tract. de feud. verb. mero & mixto imperio. ad finem. Et hanc sententiam dixit esse communem Alexand. consi. 6. lib. 1. Ripa. in. c. 2. col. fin. de iudi. Ias. consi. 156. lib. 1.
6 latius Balbus de prescrip. d. 5. part. quæst. 7. ad finem. Neq; est necessaria probatio famę ex qua deducatur eas decimas ante concilium Lateranense in feudum concessas fuisse: ni otra mas probança de titulo, de la dicha possession immemorial, la qual lo presuppone todo como es mas comun conclusion, dexadas las disputas, segun Anto. de Butr. y todos, in dicto. cap. cum apostolica. Quamuis Abb. & Ioannem And. ibi, famam exigerent. quod & probat Aymo. de antiquit. 4 part. verbo. absolutis. num. 57. & . 58. cum seq. Inferens ex hoc quod præscriptio temporis, cuius initij memoria non extat in con-
7 trarium, dicitur pręsumptionē habere pro se iuris, & de iure, adeo quod probatio cōtraria non admittitur ex Felino post Butricar. per eum relatum, in. c. cum nobis. versi. scias. etiam de prescriptio. Y esto mesmo prueua Gregor. Lopez. in. l. 23. tit. 20. part. 1. verbo. tomen diezmo de algunas yglesias. A donde dize, que esta es la mas comun, segun Antonio de Butrio & Imola, in. d. cap. cum apostolica. Siluester. verbo. decima. versi. Decimo quęritur. num. 16. & . 17. A donde dize y añade vna cosa mas singular, que no solo quando el lego que lleua las decimas tiene sciencia y buena fe del dicho titulo y priuilegio, ante concilium Lateranense. Mas aun quando la ignoran en duda se presume la buena fe en el y sus passados, en especial cōcurriēdo (como a qui concurren ambas cosas. La vna que haze algun reco
8 nocimiento temporal, o espiritual a la yglesia. La otra que a las yglesias parrochiales se les da la porcion necessaria para ornamentos & los otros ecclesiasticos ministerios. Como tambien esto lo aduirtio Couarru. lib. 1. resolut. cap. 17. num. 6. versi. Quarto in fine. ibi. Modo ex redditibus ecclesiasticis alioqui congrua supersit portio administrorum ecclesiasticorum necessaria. Y esta fue tābien en este caso la mas verdadera y comun opinion segun Ioan. Andre. per textum in. c. 1. de prescrip. in. 6. Y esto mesmo concluye Syluestro ser lo mas
9 approbado y seguro, y que siempre se ha de presumir buena fe y que los antecessores lo adquirieron con justos y derechos titulos, no constando lo contrario, cuya carga de probar passa a la otra parte, ex doctrina

Qui ex immemoriali percipit decimas nō habet necesse probare famā priuilegij.

Marchiones de Priego subministrant ecclesijs parrochialibus ex quibus decimas habent necessaria ad fabribricam & ad diuinum cultum.

In possessoribus decimarū ex immemoriali semper præ

ctrina Bald.in.l.nec natales.C.de proba.vbi ex argumento a cõmuniter accidenti transfert onus probandi in aduersarium.Lo qual Siluestro dize,que es de notar y muy encomendado para muchascosas ex deductis in.l.hoc iure.§.ductus aquæ.de aqua.quoti.& ęstiua.& l.1.§.fin.&.l.2.§.labeo.de aqua.plu.arcen. Y es glosa encomendada in cap.cura pastoralis.de iure patron.verbo.legitima.in fine. quã ibi Abb.& cæteri commendant.Que siempre los successores en las dignidades,estados y mayoradgos se presumen posseedores de buena fe en los patronadgos,decimas,y otros derechos,aunque no pareciessen tan justos titulos,o causas de sus antecessores,y assi puedẽ prescribir justamente por la buena fe en que la possession los pone, por hallar sus estados,casas y dignidades en la possession de aquellos derechos.Quia qui in locum succedit alterius iustam possidendi caussam censetur habere.l.qui in alterius.de regul.iur.Y que por sola la probanza de immemorial con allegacion de titulo, o priuilegio, se presuma y funde(non ex solo tẽpore,sed ex priuilegio & titulo præsumpto)la capacidad,etiam in incapace & prohibito prescribere, lo concluye Alexan.por muchos medios,consi.74.lib.4. Curti. Iuni. consi.158. latissime omnium Purpur.in.l.imperium.num.193. de iurisdict. omni. iudic. Y pues en el caso en que estamos la manifestacion esta tan llana que casi nos haze euidencia y demonstracion,que por auerse conquistado toda esta tierra,villas y lugares(de que tratamos)de los moros a costa y sangre de los Reyes, y grandes señores de la tierra,que en su conquista siruieron y ayudaron,es muy justa la possession que tienen de las dichas decimas,y se presume dada la cõcession de ellas por tan justas y precissas causas,como de lo arriba referido se vee,y que los señores han tenido y tienẽ muy entera y buena fe para las lleuar,lo qual en dubda siempre se ha de presumir, mayormente donde las causas son justas para esta presumpcion, como lo concluye Ias.y Alexan.in.l.3.§.genera.de acq.pos.vbi dicunt, ꝙ in dubio semper est præsumenda bona fides,& ex iustis causis possessio orta nisi contrarium probetur,immo quod & dubitans possessori bonæ fidei,magis quám malę fidei ęquiparatur, secundum eosdem ibi, & quæ notantur in.l.pro dubietate,quæ est.l,fi.C.de cõdi.indeb.

sumitur bona fides & eadem est in successoribus maioratum etiam si non appareat iustus titulus.

10

11 Hæc oppida & quorum decimis agitur sanguine Regum & Marchionũ esse expugnata manifestũ est.

¶Y CON ESTO se satisfaze a lo que la parte de los dichos Dean y Cabildo opponen,diziendo,que estos lugares,,ni aun la ciudad de Cordoua y su tierra no estauã cõquistados,ni ganados antes del concilio Lateranense,y que se ganaron despues,y los comprehẽ de la prohibicion del dicho concilio:Porque el concilio Lateranen-

12 Respondetur ad obiectionẽ canonicorum decẽtiũ, quod hæc opida nõ erant deuelata

 se,de

ante conciliũ Lateranense, sed postea, & sic comprehẽduntur sub ꝓhibione dicti concilij.

se,de que aqui se trata,que celebro Alexa. 3.se celebro año del señor dc.1179.como lo concluyen Cardenal,Collectario y los demas enel dicho cap.cum appostolica. Capel. Tolos.decis.439. Balb. vbi supra d. quæst. 7.5.part.princip. & alij quos memorat Couarr. d. c.17.nu. 5.versi. Et dubio procul.y la ciudad de Cordoua y su tierra se gano despues año de.1235 por el señor Rey don Fernando el tercero, por lo qual les parece que no puede auer justa possession, donde consta de el principio despues del concilio Lateranense, que expressamente prohibio hazerse in feudaciones de las decimas de alli adelante a los legos, y solamente permitio las infeudaciones antes del. Porque lo suso dicho se entiende en las decimas que eran de Christianos y tierras y conquistadas antes de el dicho concilio, y no en las conquistadas despues, pues en estas militaua, y hauia la misma razon del augmento de la fe, y conquista catholica que en las de antes. Y assi no cessa la razon dela glosa in cap.quamuis de decim.como alli Antonio y Henrrico in dicto cap. a nobis, lo concluyen, y todos los demas doctores que arriba auemos referido, ex notatis in cap.cum cessante de appell. & in.l.adigere.§.quamuis. de iure patro. Y a donde la razon es ygual, no puede ser desigual la disposicion: Immo illud dicitur expressum quod sub eadem ratione comprehenditur, quamuis verbis ommissum sit.l.scio quæsitum.ff.de testib.l. si postulauerit.§.sed & si negauerint.de adul. Decius.consi.15.num.2.&.16. Paris.consi.92. num.47.lib.2. Et consi.66. num.60.lib.3. In his enim quæ sub eadẽ ratione comprehenduntur, non dicitur fieri interpretatio extensiua sed comprehensiua, secundum Bald.in l.quamuis in principio .C. de fidei commis. Oldra.consi.185. Tyraq.qui plura refert,in.l. si vnquam.verbo.libertis num.37.C.de reuoc.donatio.ex quo singulariter Fortu. Garsia.in.l. Gallus.§.idem credendum num.19. ff. de lib. & postum.dicit, quòd quamuis verba dispositiua non disponerent aliquem certum casum, si tamen ratio dispositionis illum decidit, casus ille dicitur proprie esse in dispositione. Quod & probat Curt. in.l.venia num.29.C.de in ius vocando.Bald.in.l.si quis seruo, nu. 7.C.de furt.Curtius senior.consi.43. &.44.col.1.Socin.consi.77.numero 2.lib.3. Quod non solum procedit in ratione vere & realiter expressa sed & in ea quæ vnica est. & assignari potest, & eosdem effectus operatur, secundum Felin.in cap.translato.nu,11 ad fin. de constitu. & in cap.si quando de rescrip. eo,num.11. Decius qui plures refert dicto consi.15.num.2. Tiraq.in.d.l.si vnquam. in princ.num.62 Y ansi aũque no se presumiesse inuestitura antes del concilio Lateranense, no nos impugnaua, ni contradize en cosa alguna, pues basta

que se

que se presuma justo titulo y priuilegio por hauer ganado y conquistado la dicha tierra los dichos señores siruiendo en la conquista y guerras a sus Reyes al tiempo que la conquistaron, como es notorio y se vee por todas las chronicas y nos lo muestran muchas leyes deel reyno, vt constat ex.l.1.tit.5.lib.1.noue recopil.ibi. *Ni en las yglesias que nos y otras personas tenemos, que antiguamente suelen tener los legos, ni en los diezmos que nos acostumbramos antiguamente lleuar, ni en los que otras personas particulares lleuaren por los legitimos titulos, en los quales no se haga nouedad &c.* & in.l.9.ti.2.lib.1.ordin. ibi *Por ser este derecho ganado por respecto de la conquista que hiziero͂ dela tierra &c.* Y por esto se mandaron siẽpre dar prouisiones por los Reyes, para que contra los legos en esta antigua possession no se les hiziesse nouedad, vt patet in cap. comitiorum Madritij. petitione 11. año de. 94. y en Valladolid, peticion. 99. año de. 37. Y que lo mismo se guarde en Francia testatur Casaneus in consue. Burgũ. rubri. 1. §. 6. num. 35. Y esto mismo siente oy el. c. 12. deel sancto concilio de Trẽto, ses. 25. ibi. *Decimas soluant cathedrali aut quibuscunque allijs ecclesijs vel personis, quibus legitime debentur &c.* Y aquella palabra vel personis, habiendo referido las iglesias vniuersalmente, necessario se entiende de los legos que ex iusto titulo y antigua possession las lleuan. Quanto mas que aunque esta razon no fuera tan concluyente y legal, como es, bastara ser los dichos lugares añadidos y conquistados nueuamente, augmentados a vn mesmo cuerpo, estado y señorio, para que se juzgassen de vna mesma naturaleza, que los de antes, en que los señores dela tierra lleuauan las decimas, quia quod augetur Marchionatui, prouinciȩ, siue diœcesi, cãdem naturam sortitur, secundum Bart. & omnes in.l. si conuenerit. §. si nuda. de pigno. actione. Socin. in.l. si ex toto. de leg. 1. Idem Bart. in tracta. de aluuio, sub rubri. de insula. Ripa. in.l. 1. num. 26. de leg. 1. copiose Brunus in tracta. de augmento. cartha. 8. conclusione. 1. bonus text. in.l. cum fundus. de leg. 2. & in.l. etiam. verbo. Additamenti gratia. C. de iure dotium. tradit Gregor. in.l. 37. tit. 9. part. 6. verbo. se ayuntassen. Ea enim est natura vnitorum, vt augmentata & vnita reducat ad vnam & eandem naturam. l. in rem. §. Item si quæcũq;. &. § si quis rei suæ de rei vendi. c. recolentes. de statu monachorum. Rebusus in praxi. benefi. regul. de vnionibus. nu. 52. Et quod priuilegium datum prouintiæ extendatur ad loca postea addita & incorporata probat Calcaneus consi. 44. num. 1. Aymo. super quæst. statuti Ferrariensis nu. 5. cum sequent. & in propria materia est optimus text. in cap. quia circa. de priuileg. quod priuilegium concessum super decimis nedũ

13 Reges solent quotidie suis rescriptis precipere, vt laicis possidentibus decimas antiquissima possessione ne molestiam inferant.

compre-

comprehendit presentes fundos, quos tēpore priuilegij priuilegiatus possidebat, sed & omnes alios quos postea acquisierit. Quē ibi ad hoc Ioan Andr. Anto. Abb. commendant. Y por esta razon lleuar justamente los legos estas y semejantes decimas, como por su justo y legitimo patrimonio lo prueua Soto de justicia & iure. lib. 9. c. 4. artic. 3. & cap. 7. artic. 1. Guillelmus a Benedi. in. cap. Raynuncius. verbo. duas habens filias. num. 69. Y el mesmo effecto ternia y tiene hauerlos conquistado los señores dela tierra, como auemos dicho, o que los Reyes despues de conquistado se los ouiessen dado, y hecho merced de los dichos lugares, como aqui las partes contrarias lo pretenden, diziendo, que les dieron algunos de ellos despues del dicho concilio Lateranense. Porque pues los Reyes tenian el dicho priuilegio de las decimas por la conquista (como lo auemos mostrado y ꝓbado) passaron en los señores el mesmo derecho y priuilegio de las decimas con todas las mas rentas y derechos vniuersales de las tales villas y lugares, vt in. l. 2. ti. 9. li. 5. ord. ibi. *Cō todos los derechos y rentas &c.* & in. l. pen. ti. 15. par. 2. A dōde enla merced q̄ el Rey haze de las villas y lugares se comprehende todo lo que el Rey hauia y lleuaua, que por la dicha ley expressamente no estan exceptuadas cap. ex literis cum materia de iure patro. Y en este caso las decimas no vienen como derechos spirituales, sino como bienes patrimoniales, & las otras rentas que el Rey hauia y tenia en el lugar, secundum notata per Guillelmum vbi supra, & per Gregorium in. l. 22. verbo. non las deben hauer. circa finem. Vbi refert hanc esse consuetudinem in his regnis. Y que assi los Reyes de Castilla pueden dar y dan de costumbre ordinaria quando quierē hazer merced a los señores las diezmas y tercias de sus villas y lugares, como los otros bienes ꝓprios Y lo mesmo dize Guilliel de Benedicto, que el alli refiere se vsa enel reyno de Francia. Con que se responde tambien a lo de Inno. in d. c. ex literis. A donde dize, que los diezmos por ser derechos spirituales no passan en la donacion de la villa con sus rentas. Porque Inno. habla enel prelado que dona los derechos de la yglesia, enla qual las decimas son siempre spirituales, posseyendo las el prelado, y no enel Rey que han mudado naturaleza. l. cum patronus. de leg. 2. l. Paulus alias per procuratorem. de acq. hæred. Como Belluga en proprio caso, dicta rubri. 13. num. 38. fol. 72. expressamēte lo dize ibi. Et hoc ius decimarum quod est penes Principem, Comitem del Ducem vocātur regalia, & sic proprium patrimonium non spiritualia iura. Y esto mismo concluye Rebufo, quęst. 13. de decimis, num. 32. versi. Notandum est quod si Papa &c. A donde dize, que por ser las dichas de

14

15

Reges donando oppida in quibus habent ius decimandi, videntur ea concedere cū eodem iure decimandi & in donatores id priuilegium transferre.

cimas

cimas en los legos patrimonio proprio y temporal, si su Sanctidad concediesse a vno que no pagasse dicimas, no se entenderia delas decimas, que el Rey o los otros señores y personas legas lleuã de algũnas yglesias, si no de las que las tales yglesias lleuassen, o tuuiessen, como derecho spiritual, y para esto es buen texto con su glos. in. c. 2. §. fin. de decimis, in. 6. A donde aũ en mas fuerte caso se dispone y prueua, que aunque el lego retornasse, o diesse las dichas decimas a vna yglesia, siempre se diria tenerlas y posseerlas la yglesia por derechos temporales. Y de aqui tambien es que por ser las decimas en los legos proprio patrimonio y bienes mere temporales, se pueden vender, trocar, y enagenar, y cambiar, y diuidirse entre los herederos, como lo concluye Soto de Iusticia & iure, lib. 9. quæst. 4. artic. 3. versic. Hic primum. & quæst. 7. arti. 1. versi. Contra hoc autem. Y la razon principal que el y todos traen es, porque en los legos no se considera derecho spiritual, si no solo los fructos que son temporales. ibi. *Non est habere ius pro spirituali offitio, sed rebus frui quia defenderunt ecclesiam infideles deuelando, & alia similia ob cuius respectum merito tali præmio donata sunt &c.* A dõde allega para esto a sancto Thomas y otras muchas determinaciones y doctrinas. Y esto mesmo prueua la. l. 9. (que para esto es singular) ti. 2. lib. 1. ordinam. ibi. *Para que ellos y sus successores ouiessen las tales yglesias y decimas como bienes hereditarios, y los pudiessen enagenar como bienes patrimoniales.* Et idem probat glos. optima, in. cap. perueni verbo. laicalibus. 1. quæst. 3. similis. glos. in. cap. quoniam. verbo. non licere. 16. quæst. 1. & in. dicto. cap. quamuis. de decimis. Collectarius. in cap. quærellam. ne prælati vices suas. Stephan. Auferri. in additio. ad capellam Tolos. quęst. 439. vbi dicit, in illa capella ita fuisse pronunciatum. Y asi vemos comunmente, que no solo en el Andaluzia, mas aun en toda tierra de Galizia posseen los señores muchas yglesias q̃ llaman sin curas, de las quales lleuan todas las decimas, conforme a esta mesma costumbre que es vniforme y vniuersal, y las han defendido y defienden, como lo refiere Burgos de Paz, consi. 50. in fine, a donde dize, que el Conde de Monterey y otros señores de Galizia obtuuieron en esto sentencias en su fauor cõtra las mesmas yglesias que les pedian. Y es lo mismo que las leyes del reyno que arriba dexamos referidas disponẽ. Sin embargo de el cap. 9. de la sessiõ. 25. del sancto Concilio de Trento. Porque el dicho decreto no quita ni deroga la immemorial, como por el se vee, neq; censetur abolita, neq; exclusa, quantumcunq; per verba generalia reprobantia consuetudinem lex seu canon loquatur, nisi expresse de immemoriali mentionẽ

16 Iura decimandi quæ sunt penes principem vel marchionẽ vocãtur regalia, & sic proprium patrimonium & nõ spiritualia iura & possunt vendi & in dotem dari.

17 Comes de Mõte rey obtinuit sententiam aduersus ecclesias petentes sibi decimas, quas ipse, immemoriali possessione obtinebat.

L

tionem fecerit, ut per glos. in authen. de cętero. verb. prescriptiones. coll. 8. Boher. quęst. 39. num. 11, Felin. in. d. cap. accedentes. de prescriptio. late Couarru. lib. 3. resolut. cap. 13. & ante eum Suarez allega 3. per totam. Y el decreto de el sancto Cōcilio habla con los patronos, que por solo el derecho de patronadgo, y no por otros justos titulos y causas, como aqui pretenden lleuar las decimas, vt constat ex versiculo Patrono, eiusdem decreti. & in. c. stirpandæ. de præbend.

18 Respondetur ad obiectionem capituli dicentis Marchiones non habere probatam immemorialem cū qualitatibus a iure requisitis, vsque ad nu. 24. & in. 1. articulo ex nu. 18. vsq; ad. 27

Y NO NOS OBSTA lo que la parte contraria de los dichos Dean y Cabildo insisten, diziēdo, que el Marques y su casa no pueden tener ni tienen la immemorial possesion probada concluyentemente, porque para la immemorial los testigos hauian de deponer de quarenta años de vista de ver a los Marqueses posseer los diezmos sobre que es este pleyto, como hazienda suya propria, vt in. l. si arbiter de proba. glos. in. cap. 1. de prescrip. in. 6. Y que los testigos no pueden dezir con verdad, que de quarenta años a esta parte antes que este pleyto se comenzase hauian posseydo los Marqueses, porq̄ quien ha posseido (segun ellos dizen) ha sido el Cabildo por la scriptura del año de. 1494. que ellos llaman de arrendamiēto, por la qual alegan que los dichos Dean y Cabildo arrendaron los diezmos de estas villas a don Alonso de Aguilar, señor que a la sazon era de ellas por seys mill marauedis y sesenta cayces de trigo, por espacio y tiempo de cien años, y que de la dicha escriptura resulta que el Cabildo ha sido y era a la sazon que la escriptura se otorgo y al presente, señor y posseedor de estos diezmos, y que no los hā posseydo los Marqueses antes el cabildo. Nam colon⁹ nō possidet, sed nomine domini possidet, vt in. l. 3. §. saltus, &. §. quia seruus. de acq. poss. &. l. si id quod §. & per colonos. &. l. peregre. §. fi. ff. eod. & quia is possidet, cuius nomine possidetur. l. quod meo. de acq. posses. De que (a su parecer) resulta, que los Marqueses despues del dicho año de. 94. no han cobrado, ni posseydo estas decimas por su derecho proprio, sino como arrendadores de la yglesia, y en nombre della, y que por esto no pueden tener ni tienen probanza de vista de quarenta años antes del dicho año de nouenta y quatro, como en la immemorial se requiere, ni los testigos pueden alcanzar a dezir de aquel tiempo de possessiō por que para poder alcanzar a deponer el testigo de vista, hauia de tener, 134. años de edad al tiempo que depusieron, pues la demanda deste pleyto se puso año de. 68. que es donde deponē los testigos, que desde el año de. 94. hasta alli hauian passado. 74. años, y quarenta de que hauian de poner son ciento y treynta y quatro años, que es la quenta que el dicho Dean y Cabildo traen, y el testigo de mayor

edad

edad de los que por parte del Marques se presentan es de ochenta años,y que no teniendo la dicha probanza de vista de los quarenta años de possession antes dela dicha escriptura,ha de cessar forzosamẽte la prescripcion immemorial. Cũ nulla prescriptio regulariter possit procedere sine posessione, vt in regula sine possessione. de regul. iur.in.6. y que se ha de dar mayor fe a la dicha escriptura que a los testigos,secundum glos. in cap. tertio loco.de probation. glos. fin. Porque a esto se responde en muchas maneras.

¶LO PRIMERO, que por la dicha escriptura del año de 1494. no hizo el dicho don Alonso Fernandez de Aguilar nueuo contracto ni arrendamiento como los dichos Dean y Cabildo dizẽ sino solo augmentando la pension continuar el derecho antiguo q̃ para lleuar las dichas decimas tenia, en cuya possessiõ immemorial por la dicha escriptura dize, que esta, como mas largamente en la segunda parte del primero articulo sobre la dicha escriptura tratamos y solo hizo el dicho segundo contracto de augmento y transanctiõ por euitar el pleyto que le querian mouer de facto, y no de iure, en el qual caso la transaction es licita, vt probatur in.l. cum te transigisse, & ibi Salic.num.1. C.de transact.ibi. *Timor litis motæ vel mouendæ etiam de facto & non de iure est sufficiens causa transactionis &c.* Y en este caso por el dicho contracto dize se reformar el antiguo, y no hazer cõtracto nueuo, y por el antiguo y no por el nueuo es visto posseer, como en proprio caso lo cõcluye Bald.in.l.pacta nouissima nu.9. ibi. *Quia primus contractus non tollitur sed reformatur.&c.* C.de pactis. A donde en nuestro proprio caso dize, que si sobre el primero contracto hecho por cinco se hizo el segundo por diez de vna misma cosa, el primero no se quito por el segũdo, antes se reformo, y los fiadores dados en el primero quedaron obligados, como si el segundo no fuera hecho, y esta es la regla general de la ley final C.de nouatio. & . l.iurisgentium. §.adeo.ff. de pactis. quòd nouatio indubio nunquam præsumitur. Pro quo est hodie singul.l.15.titul.14.part.5.quæ etiam hoc ad delegationem extendit. Y haze para esto el texto notable in.l.si donatæ res. §.si sponsus.de donatio.inter vir. & vxor.ibi. *Veterum enim donationem confirmare videtur, non inchoare nouam.* Y pues por su derecho antiguo posseia y quedo en su possession, y no entro en ella por la dicha scriptura de nouenta y quatro, cessan todas las razones del argumento contrario.

19 D.Alfonsus de Aguilar per scripturam anni de.94. non iniuit nonum contractum cũ d. Canonicis, sed tantum auxit pensionem antiqui canonis quod est licitum ob redimendam vexationem.

¶LO SEGVNDO, Porque el multiplicar titulos (como enel dicho primero articulo diximos) por causa de euitar pleytos y molestias, como la que los dichos Dean y Cabildo le querian hazer 20.& 21.

no qui-

no quita ni deroga al primero, que antes del segundo cōtracto el reo tenia, ni a la iusta possession en que estaua, como alli lo referimos de Felino, in cap. in nostra num. 2. de rescrip. ibi. *Quia per hoc non inducitur renuntiatio prima, immo potest vti vtraque ad defensionem.* Y esta dize que es singular cautela para euitar pleytos, y defenderse de la parte que se los quiere mouer, por que se podra defender con el vn derecho y con el otro, auque por el primero tenga adquerido pleno derecho y señorio a la cosa, en la qual le quieren poner duda, segun Abbad y los otros doctores que alli allega. Y esto mesmo prueua y concluye Ias. in. l. 3. §. ex pluribus. num. 17. de acq. poses. y arriba en el articulo primero queda mas largamente dicho. Y de aqui es que como la possession (como auemos dicho) se puede auer acquirido por muchos y diuersos titulos eodem vel diuerso tempore concurrentes, vt est communis conclusio in. d. §. ex pluribns. vbi Cumanus. Aretin. Alexand. & Ias. late probant. Assi tambien los effectos que nacen de tales posessiones y titulos porque se acquierē que dan con su mesma fuerza y naturaleza, para que por cada vn titulo de por si, no solo se pueda prescribir, sin que se encuentren, ni preiudiquen, sino que tambien competan todos los otros remedios possessorios y la publiciana ex vtroq; titulo & causa: Adeo vt sententia lata in vno & respectu vnius tituli non præiudicet in alio, & interruptio possessionis respectu vnius tituli non interrumpat eandem respectu alterius, vt in proprio casu firmat Ioā. de Imola ibidē in principio. Ias. num. 11. & Alex. num. 12. & ante eos Vincen. de Hercul. Socin. & reliqui & est communis omnium scribentist conclusio.

20 & 21. ¶ LO TERCERO que aūque sea verdad, que por los dos titulos y causas no se puede acquirir in solidum el derecho y señorio, y este acquirido, como aqui, puedese empero acquirir la posession por ambas causas y titulos, etiam diuerso tempore concurrentibus, como lo concluye Bart. y despues de el Ias. in. d. §. ex pluribus. num. 3. cum alijs. Y el effecto que de aqui resulta es muy importante, que la prescripcion que por el primero titulo y su possession corria, no cesse, ni se impida por el segundo como lo concluye el mesmo Ias. in dicto. §. ex pluribus, num. 28. y Aretino antes del, y en el num. 34. y Bal. in. cap. 1. §. si quis per triginta. si de feudo fuer. controuer. inter domi. & agna. Y lo que se dize, que per secundum titulū cessat prescriptio primi, ha lugar y se entiende quando secundus contractus nouauit primum, & erat contrarius ei, non quando secundus non nouauit, Immo factus est ad reformationem primi, que es el proprio caso en que estamos. Quia magis continuando, quan de nouo accipien-

Multiplicatio titulorum causa redimendæ vexationis, nō aufert primum titulum nec antiquam posses sionem percipiēdi decimas per Marchiones de Priego immo eam cō firmat & approbat.

accipiendo secundus contractus, y esto es lo que Angelo y Iacobino sintieron haziendo differencia en esto.

¶LO QVARTO, Porque el dicho contracto y escriptura del año de.1494. los dichos Dean y Cabildo ninguna posession die ron al dicho don Alonso Fernandez de Cordoua, como es claro, an tes se quedo en la mesma que antiguamente tenia, y ansi ningun titulo le dieron para las dichas decimas y possession de nueuo, como es caso singular y formal in.l. si pro fundo. C. de transact. que arriba allegamos. Y alli Bartulo y todos, donde es comun conclussió, que entonces por la transaction se da titulo al transigente quãdo por vir tud de la tal transaction le entregan la posession, que el antes no tenia, no si le dexan en la que el estaua, el qual alli Bartulo encomiẽda mucho para este effecto, y despues de el Angelo y Paulo y Saliceto, y los mesmos in.l. siue apud acta. C. eod. titu. Y esto mismo prueuã las glosas in.l. pen. C. pro empto. & .l.1. ff. eodem. De lo qual nacen muchos effectos assi para la euiction, como para otros casos que los dichos doctores traen. Y de aqui Saliceto in dicta.l. si pro fundo. nu. 6. dize, que quedarse el transigente en su pristina posession, non con cernit rem, sed litem, quia res ex antiquo possidetur, & quod ideo is ta dimissio ex causa transactionis nullum titulum prebet.

22 Canonici per d. scripturam anni de.94. nõ tradiderũt po sessionem domino Alfonso de Cordoba et Aguilar, sed ip se in sua antiqua posessione remansit.

¶LO QVINTO, que quando estas conclusiones no fuerã tan juridicas y seguras (como son) y que ninguna buena contradi ction reciben, esta bastante probada la posession immemorial en la misma forma y manera que los dichos Dean y Cabildo lo piden, no solo por la posession tan antiquissima y por los quarenta años de vi sta despues dela dicha escriptura de que tanto numero de testigos de ponen, mas aun por los mismos quarenta años de vista antes del dicho año de nouenta y quatro. La qual se prueua claramente por las mismas escripturas que los dichos Dean y Cabildo presentan, en es pecial por vna prouission y cedula dada por el señor Rey don Iuan el segundo, en siete de Henero del año de.1454. que es quarẽta años y quatro meses antes dela dicha escriptura de el año de nouẽta y qua tro. Por la qual a pedimiento del Obispo & yglesia de Cordoua, mã da a don Pedro de Aguilar y Diego Fernandez de Cordoua, antecessores de esta casa, dexen a la dicha yglesia y Obispo lleuar las deci mas de los lugares sobre que es este pleyto, pretendiendo el Obispo que los dichos señores las lleuauan y posseyan. Y como fue cedula y prouission sin conocimiento de causa, y las lleuauan y posseyan con justos titulos los dichos don Pedro de Aguilar y Diego Fernandez de Cordoua, no parece que cõtra ellos se aya executado, antes se que

23 Marchiones habent possessionem lebandi decimas probatam eo modo quo a iure requiritur.

daron en su antigua posesion, vt in rubro & nigro. C. comminatio vel epistolæ. Y esto se prueua claramente in. l. 3. tit. 14. lib. 3. ordin. *A donde expressamente se dispone y manda, que por ninguna carta ni prouision que el Rey de sin audiencia, quiten a nadie de su possession, ni le despojen, aunque el Rei por la tal prouision se la mande quitar, y que las tales cartas y prouisiones sean obedecidas, y no cũplidas.* Faciunt notata in cap. conquerente. de resti. spol. & in cap. licet Episcopus. De prebé. in. 6. l. meminerint. C. vnde vi ibi. *Ne iniuriarum nascatur occasio vnde iura nascuntur.* Y pues estonces posseyan, es claro, que está verificada por la dicha prouision y cedula (que la parte contraria tiene en este pleyto presentada) la dicha posesion de mas de los dichos quarenta años antes de la dicha escriptura del año de nouenta y quatro. Y auiendo por su propria confession dicho & declarado ante el señor Rey don Iuan, que los señores de esta casa lleuauan las dichas decimas, la tal confession y declaracion hizo entero perjuyzio a los dichos Dean y Cabildo, de tal manera que aun en ningun tiempo la podieran ni pueden reuocar, aunque aya sido parte absente, vt in. l. cum precum. C. de liber. caus. cum pluribus alijs quæ Ias. & Decius scribunt in. l. ædita actio. C de eden. & in. l. cum te. C. de transact. Y esto en proprio caso concluye Aymo. consi. 201. num. 5. cum seq. vbi dicit, quod confiteri censetur quis narrata per eum in rescripto quod impetrauit. Immo quod plus est, quod talis confessio ita præiudicat sicut expressa facta in iuditio, & quod pars contra quam producitur rescriptum potest si iuuare ex illa, tanquã ex vera confessione, secundum Ioan. Andre. in cap. cum impositionibus, quod est fin. de iure iurando. Cuius dictum refert & sequitur Ias. consi. 156. lib. 2. Abb. consi. 38. 2. part. Et talis declaratio seu confessio est irreuocabilis, secundum eundem Aymo. vbi supra, nu. 6. Ancharra. consi. 223. incip. Ad euidentiam premito. Decius in. d. l. cum te num. 9. & latius idem Decius in. l. 2. C. de institu. & substi. num. 7. vbi dicit, quod sicut confessio iuditiaria facta in libello nocet parti, & irreuocabilis manet: ita & fortius in ea quæ fit in supplicatione Principis, pro vt notat Roma. consi. 329. Presens consultatio in fine. ¶ De que resulta que con sus mismas armas hazen la guerra contra si, y se responden a todas sus difficultades. ¶ Lo vno, porque probados los extremos de la posesion del año de cinquenta y quatro, que la cedula prueua, y del año de nouenta y quatro que la misma escriptura declara, se prueuan los medios de ella concluyentemẽte, segun Cino y todos por el texto, y alli Angelo in. l. super longi. C de prescriptione longi temporis. Bartul. in. l. Celsus, numero. 20. &. 21.

&.21.ff.de vsu cap. ¶ Lo otro, por que siendo supplicacion dada al Principe induce se por ella vna propria y verdadera confession de la parte que la da en todo lo que contiene, etiam altera parte absente, en lo que es en fauor de la otra parte, vt in. d.l. cum precum. C. de liber.caus.probat in propria specie Aymo. dicto.consi. 201. nume. 7. scriben.in.d.autent quæ supplicatio. C.de precib.imper.offeré.tradit per plura Decius in.d.l. cum te transigisse num.12.cum alijs. C. de transa. ¶ Y lo otro y tercero, porque ningun mejor genero de ꝓbar possesion que por escripturas, vt in.l. prædia.de acq.posses. ibi. *Sequè tradidisse possessionem per literas declarauit.* Et in.l.minus instructus.C.eod.ibi *Licet instrumento non sit c comprehensum, quòd tibi tradita sit possessio, &c. Par enim virtus est testium, & instrumẽtorum.* l. in exercendis. C.de fide instrum. *Immo census & monumenta publica potiora testibus esse senatus censuit.* l.census.ff. de proba. Et hic singulariter Ioan. Andr.in.c.1.de prescrip.lib.6.dicit quod etiam per scripturas, immemorialis possesio, probatur. Quod & concludit Angel.in.l.vetustissimam.C.de iure domin. impetram. Quod procedit nedum affirmatiue sed negatiue secundum Socin. consi.94.incip.in causa validitatis instrumenti.col.3. in fine. versic. Circa secundum fundamentum.1.part.Abb.consi. 53. &.63. col. 4. in fine.lib.2.optime Alexand.consi.75.versic. Secundo potest respõderi, lib.4. Y estando como esta probada la dicha possession no solo por vista de los testigos despues de la escriptura de nouẽta y quatro, de los quarenta, cinquenta, sesenta años y mas: pero aun por los mesmos quarenta años antes de ella, y tantas oydas con segundas oydas con que la immemorial se concluye, segun la dicha ley, si arbiter. y la glos. in dicto cap.1.de prescrip.in.6.y ley.41.de Toro, con todos sus requisitos y qualidades, ninguna duda nos puede quedar en este articulo, ni en la opposicion y contrario que por los dichos Dean y Cabildo acerca desto se oppone, como cosa tan llana y resuelta.

24 Possessio probatur per scripturas qua nulla melior probatio.

¶ Y NO OBSTA tampoco dezir, como los dichos Dean y Cabildo allegan que tambien la possessiõ antigua antes de el dicho año de nouenta y quatro la tenian y posseyan los Marqueses y señores de esta casa en nombre de el dicho Cabildo, pues les dauan y pagauan (segun ellos dizen) por la mesma causa y via de arrendamiento tres mill marauedis, y treynta cayces de pan, por lo qual toda via estamos en el inconueniente passado, que posseyendo en su nombre nũca se ha podido prescribir, por la dicha ley, male agitur, y ley quod meo, y los otros derechos arriba allegados. Por que esta opposicion y argumento es tan flaco, que ningun fundamẽto tiene. Lo vno, por que sien

25 Respondetur ad hoc quod Marchiones ante annum de. 94. suo semper nomine & nõ capituli possidebant has decimas.

que siendo la dicha possession antiquissima, & immemorial, es falso dezir, que presuppone arrendamiento, sino feudo y titulo legitimo perpetuo, por lo que todos notan in. d. cap. cum apostolica. Por las finales palabras de el, que arriba referimos ibi. *Quæ laicis in feudum perpetuo sunt concesse &c.* Y lo que mas largamente probamos acerca de esto en el principio de este articulo. Y el feudatario sibi, & non domino possidet, vt in cap. imperialem. de prohibi. feudi. alien. per Fæderi. l. 1. si ager. vectig. vel emphi. pet. ¶ Lo otro, porque aunque estuuieramos in iure Coloniæ, quando non apparet de aliquo titulo conductionis præcedentis, sed simpliciter quis tenet rem tanquam Colonus longissimo tempore, soluendo in annos singulos certam & vniformen pensionem ex temporis antiquissima diuturnitate, præsumitur ius Coloniæ perpetuũ, adeo quod etiam Colonus non potest remoueri soluendo dictam annuam pensionem, quando non apparet de aliquo titulo conductionis precedentis, sed de sola solutione antiquate & vniformis pensionis. Y en este caso aũque fuesse arrendamiento, como el Cabildo presupone, cosa tan fuera de los terminos del derecho, en materia de decimas, en que como esta dicho siempre se presuppone feudo, lo prueua Bald. in. d. l. male agitur. num. 7. versi. Si vero conductio. C. de prescri. treginta annorum. A donde dize, quod licet colonus nunquam prescribat rem cõtra dominum, quia possidet nomine domini, nisi interuertat possessionem, vt ibi. Tamen si conductor aut colonus tenuit rem longissimo tempore, soluendo singulis annis certam & vniformem pensionem, licet non prescribat ipsam rem, tamen prescribit ius coloniæ perpetuo vt soluendo eandem pensionem excludi non possit. Idem prodat Angel. in. d. l. male agitur. dicens esse notandum Alexan. ad Bart. in. l. item quæritur. §. qui impleto. in. 1. additione. ff. loca. Quorum authoritas magna est & consideratione digna. Et cæteris scribentibus, qui eorum memores sunt vera in casu superiori, quando non apparet de aliquo titulo cõductionis præcedentis, vt diximus. Quo casu authoritas Bald. & sequatium nullum habet contradicẽtem, & eandem conclusionem tenet Bald. in. l. omnes. num. 4. versi. Exemplum colonus. eo. tit. Pro quo facit glos. communiter approbata in. l. 2. C. de iure emphi. loquendo in emphiteosi, de cuius scriptura non constat, sed per solutionem vniformem longissimam comprobatur, & idem in feudo secundũ Bald. per text. in. cap. 1. §. si quis per triginta. Si de feud. fuer. controuers. & in. cap. 1. de feudo dato in vicem legis commiss. Y haze tambien por esto la glos. comunmente approbada in. l. seruitutes la magna. ff. de seruitut. quod licet in ser

26 Qui soluit tanquam colonus longissimo tẽpore presumitur habere ius coloniæ perpetuum.

uitute

uitute discontinua requiratur immemorialis tamen si quis allegat titulum cōstitutæ seruitutis discontinuæ, in cuius vim dicat se vsum illa seruitute ex possessione longissimi temporis probabitur titulus & quòd ex illo titulo possederit, quod & probat Salicet. in. l. si certis annis. C. de pactis. Cuma. & post eum. Ias. in. l. qui in aliena. in princip. de acq. hæredit. Paul. de Castr. in. d. l. seruitutes. & consi. 51. lib. 2. Bald. consi. 290. part. 1. Et hoc indubitantius, quando el titulo que se allega es de el mesmo, contra quiē se prescribe, como aqui. Nam tunc si vsus est iure & seruitute, domino sciente & patiente, longo tempore, presumitur titulus concessionis, & seruitus constituta ex causa quæ prætenditur præcesisse, secundum glos. & Paul. vbi supra, & Bald. in. d. c. 1. §. si quis per triginta. Si de feudo fuer. cōtrouers. inter domin. & agna. quando talis causa est vniformis & non informis, vt in presenti. Idem vult Bart. in. l. cum de in rem verso. de vsuris. Alexan. & post eum Salicet. in. d. l. si certis annis. Pues que sera donde la possession es antiquissima e immemorial, y llena de tanta iustificacion en todos los señores de estos Reynos, que con tan justos titulos y causas lleuan semejantes decimas, y les fueron concedidas, como en el principio de este articulo se presupuso por justos titulos y feudos perpetuos. De que se infiere contra los dichos Dean y Cabildo vn ineuitable argumento, que el dicho contracto de el año de nouenta y quatro, en ninguna manera pudo ser ni fue de arrēdamiento, pues veniendo continuatiue al derecho antiguo y primero, asi como aquel era feudo, lo ha de ser el que en su continuacion se prosigue. l. sed si manente. ff. de præcario. Quia prorogatio & repetitio easdem qualitates & naturas primi contractus sortitur. Bart. in. l. in repetendis. de lega. 3. l. mancipiorum. de optio. lega. Et sub rogatum sapit naturam eius, in cuius locum subrogatur. l. si eum. §. qui iniuriarum. ff. si quis cautio. bonus & singu. text. in. l. 1. §. si quis sub conditione ibi. *Huic stipulationi easdem causas & cōditiones in esse sciendum est.* ff. vt lega. nomine. caueatur. De quibus eleganter Decius, consi. 63. num. 3. cum seq. 1. part. vbi dicit, quod conuentio facta inter partes, semper censetur facta secundum antiquam causam conuentionis, & non vltra. neq; citra. Omnis quippe subrogatio (vt diximus) censetur facta cum omnibus qualitatibus iuris antiqui. l. Parabolani. C. de Episcopis & cleri. l. 1. §. sed si actio. Et ibi Bald. C. de rei vxor. actio. vbi dicit, quòd nouus contractus, seu stipulatio facta super dote intelligitur facta cum omnibus qualitatibus primi contractus facti super dote, vt sequatur naturam bonæ fidei. Quod & probat Paul. de Castr. consi. 73. incip. repetito. & consi. 265. lib. 1. Ias.

27 **Cōtractus anni de. 94. nullo modo potest dici cōtractus locationis sed feudi.**

N in. d. §.

in.d.§.qui iniuriarum,num.2.cum alijs. de quibus late Tiraq. lib.1. de retractu.§.1.glos.10. num.80.Ex quo optime Bald.in. cap. venerabilem.in fine. de electione. dicit,quod fideiussor correctoris seu officialis durat etiam in causa prorogationis,quando ante finitum primum tempus prorogatio sequuta est:quia tempus illud quod additur non censetur nouum tempus,sed idem cum primo,vt in.d.l.sed si manente.& per Angel.in.l.si cũ dies.in principio. vbi etiam Bal. post glos. ibi.ff.de arbitr.cum concordan.á Felino & Decio traditis in cap.de causis.de offitio deleg. de quibus etiam circa repetitiones omnium qualitatuum antecedẽtium in tempore prorrogato.plura per eundem Tyraq.lib.2.de retractu.§.1.glos.7.num.26.&.27. cũ pluribus seq. vbi plura similia cumulat.

28 Marchiones posidentes decimas annuare cognitione de fendi possunt, prescriptione, 40. annorum, nedum in memoriali.

¶Y DE LO ARRIBA dicho se saca e infiere otra no menos elegante y prouechosa conclusion,que aun en el caso en que estamos,por tener los dichos Marqueses estas decimas en feudo y titulo no absoluta y libremente,sino con reconocimiẽto y pago de pensiõ vniforme,como esta dicho,no les era,ni es necessaria tan immemorial posesion como tienen,y les basta la longissima de quarenta años,que es en lo que Baldo.Angelo.Alexãdro,y los otros doctores que dexamos referidos conuienen con Bartulo. Saliceto. Cumano. Roma.y los de mas.Por q̃ la immemorial de el cap. cum apostolica Y lo que alli todos los doctores traen,entonces parece que se requiere,quando el feudo es libre en el lego y sin reconocimiento ni pago, pues que alli ni en los otros derechos no se haze mencion de canon, ni annua pension ,y todos los doctores arriba allegados assi en el feudo,como en la emphiteosi y los otros contractos , regularmente por los mesmos derechos se contentan quando se paga canon y pension,con la prescripcion longissima, & iura iuribus concordantur. cap.cum expediat de electione,in.6.l.precipimus.C.de appellat. Lo qual se confirma por la decission de Guidon(quæ ad hoc est notab.) 573.num.2. A donde concluye,que aunque el derecho de pasto,por ser seruidumbre Real y discontinua,requiera posesion y costumbre immemorial,aquello se entiende quando se quiere gozar libremente,y no quando se paga alguna cosa en reconocimiento del.l.venditor.§.si constat. ff. communia pred.Petrus Iacob. in tit. de seruitut. iuris pascen.in fine. Y dize Guidon,que assi fue determinado en aquel consejo y senado el año de. 1561. por el tacito consentimiento y paciencia del señor que recibe el dicho canon y pension , por lo qual es visto conceder justo titulo perpetuo,cuya decission por notable sigue y encomienda Abenda.de exequend.manda. cap. 12. num . 10.

allegando

allegando al mesmo Pedro Iacobo en la dicha practica, y concluye, que bastarian quarenta años, aunque sea cōtra Vniuersidad o Yglesia, por el dicho titulo, que de la dicha continua paga se presume, & para lo mesmo encomienda la dicha decision Couarru. lib. 1. varia. cap. 17. num. 12. aun que en lo que toca a la prescripcion decennal, cō que Pedro Iacobo se contento, no lo tenga por tan comun, si no con los quarenta años, y esto mesmo hablando en la prescription de las decimas, quando por ellas se da algo en reconocimiēto, prueua Barbatio consi. 35. incip. Sapienter scribitur. 2. part. nu. 10. cum sequent. à donde aun dize, quòd triginta anni videntur sufficere.

¶ Y MENOS OBSTA DEZIR, que la prescripcion de los dichos Marqueses ha sido siempre interrumpida, por muchas razones. ¶ Lo primero, porque donde ay possession tan antigua e immemorial no suffre interrupciō. Quia si ab infinito finitum demas, semper quod remanet infinitum erit. d. l. si arbiter. ff. de probat. y lo concluye Oldrado, consi. 254. num. 18. Y en propria specie Corneo. consi. 22. num. 5. lib. 1. Paris consi. 25. num. 84. 1. part. ¶ Lo segundo, porque las causas de la interrupcion que allegan, ningun effecto tienen, pues las querellas extra iudiciales, ni aun iudiciales, sin conocimiento de causa (como las que dizen que hizieron) nunquam causant interruptionem, vt in cap. nihil. vbi Antonius, Abb. & Scriben. de prescrip. Bart. & alij in. l. pen. ff. pro emptore. & in. l. 2. per text. ibi. C. de annali excep. Denuntiationes nanq; extra iudiciales nunquám constituunt in malam fidem post prescriptionem inchoatam vt tenet glos. in. d. l. pen. ff. pro emptore. Bart. in. l. naturaliter. ff. de vsu capion. Archidia. in. §. potest. 16. quæst. 3. nisi in casibus specialibus de quibus non est iste. Quod & probat Alexan. consi. 89. vol. 5. Corneus consi. 50. 2. part. declarat Felin. in. d. cap. nihil. nu. 5. Mayormente quando el denunciado posseya tanto tiempo antes, y tenia començada la prescripcion, y con justo titulo tan presumpto y approbado, como tenemos dicho. ¶ Lo tercero, porque las fuerzas y violencias que allegan no concluyen ni estan probadas hauer se les hecho para este effecto, vt in. l. interpositas. C. de transact. & per Abb. in cap. causam matrimonij. de offitio. deleg. A donde concluye, que se requiere miedo y fuerza in specie ad illum actum, & quòd non sufficit metus in genere. Ex quo Innoc. in cap. accedens. de conuersio. coniuga. dicit, quod non sufficit probare vxorem fuisse verberatam, nisi probetur fuisse verberatā vt faceret cōtractum in specie. Quod & probat Bald. in. l. si ob turpem. de cond. ob turp. caus. Afflict. qui vtrumquè refert. decis. 246. num. 3. Andre. Sicul. late in cap. causam matri-

29 Possessio immemorialis interruptionem non patitur.

30 Non sufficit metus in genere ad rescindēdum cōtractū sed requiritur in spetie. Et Canonici Cordubensis ecclesiæ ante, & post scriptu

rã anni de. 94 semper recipipiunt annuam solutionem a Marchionib9 qua voluntarie acceptapurgatur metus si inesset.

matrimonij.de offi.deleg. ¶ Lo quarto, porque recibiendo en cada vn año, como han recebido y recebian antes y despues del dicho año de nouenta y quatro, el dicho canon y pension, aunque ouiera precedido miedo, lo compurgauan por las dichas spontaneas pagas y percepcion dellas, como es texto claro, in.l.2. Y alli Bartulo y todos. C. quod met.caus. Nam sicut metus purgatur spontanea solutione, vt ibi. Ita & spontanea resceptione.l.Paulus.&.l.quo enim.ff.rem rat. habe.Bar.optime in.d.l.2.vbi dicit, quod quãdo metus est purgatus per aliquem actum postea subsequutum, qualiscũq; sit, quia ex illo inducitur cõsensus, vt in.l.1.C.si per vim vel alio modo, Erit & purgatus metus. Et hoc indubitantius quãdo vis non est expulsiua, sed compulsiua secundum elegantia verba Baldi.in cap.solicite. de restitu.spol.Innoc.in cap.super hoc.de renuntia. ¶ Lo quinto, por que por la dicha transaction y escriptura del año de. 1494. fueron vistos compurgar de nueuo la dicha fuerza y miedo, quando la ouiera hauido, que no huuo, secundum Hostien.in cap.2. de arbit. vbi voluit compromissum factum á clerico, quamuis allegaret se passum metũ & violentiam, esse validum. Quod etiam Abb.ibi dicit esse notabile, col.2.ibi. Nota & tene menti, quod valet compromissum factum ab exulante, & inopiam suam sústinere non valente, dum modo arbitrium non posit notari aliqua intrinseca iniquitate. Immo plus dicit Abb in.6.notab.probari ibi secundum alium intellectũ quod etiam clericus beneficio spoliatus, potest etiam super illo beneficio

31 Per desistentias factas a canonicis purgatur metus quẽ allegant.

compromittere. Ad notata in.d.cap.solicite. ¶ Lo sexto, porque hauiendose seguido despues las dichas desistencias y renunciaciones del año de treynta y vno, y treynta y dos, cessã todos los dichos miedos, y fuerzas que allegan. Quia etiam spoliato præiudicat renunciatio ab eo post spoliationem facta ex glos.notab.in.d.cap.solicite. verbo.quia non est verosimile.ibi. *Verior est solutio*. vbi glos mouẽdo contrariũ de.c.accepta.eo.ti. *dicit verior est solutio, quod ibi agebatur petitorio & possessorio, & propterea obstat sibi renuntiatio.* Idem tenet Innoc.in. d.cap. super hoc. Cuius verba sunt, sed si petitorio ageretur, admitterentur vtriusq; probationes, quod post spoliationem sponte resignauit, allegãdo dicta.l.2.C.quod metus causa. y la ley, si obturpem.de cond.ob turp.causam. Y lo mismo prueua in.d.c.solicite.ibi. *Si enim petitorio egisset, & rei veudicatione, tunc tantum super renuntiatione reciperenter testes.* Lo qual aun es de mucho effecto para la excepcion litis finitæ, de que enel segundo articulo se trato, que sobre ella ante todas cosas por la dicha renunciacion se deua determinar. Et hoc idem probat Ioan. Andre.in nouela, ibi.

Vnum

Vnum non omitto,quod & si renuntiatio non prȩiudicat renunciã ti quo ad possessorium,tamen quo ad petitorium sic. Y en este pleyto tratasse del petitorio intentado por las partes contrarias,y no estã do ellos despojados,como en los dichos casos,ni aun teniendo justo titulo alguno para lo que piden. ¶Lo septimo, porque aun enel po sessorio estando expressamente renunciado,prejudica la renunciacion en los casos de arriba,segun Abb.in.d. c.solicite.in fine. De dõde entiende las dichas doctrinas en vna simple y absoluta renunciacion,no quando expressamente estuuiesse todo renũciado. Y lo mismo siente Innoc.alli. & in.d.cap.super hoc.de renuntiatione. versic. si autem reus. Antonius in.c.fin.de ordi.cogni.versi. Alius est casus & est decis.singul. Rotæ.393.in antiquis.quæ concludit,quod contra agentem possessorio etiam in beneficiasi,obstat exceptio renunciationis & iuramenti de non molestando possessorem, que es todo lo que aqui tenemos. Allegat.c.peruenit.a contrario sensu. de iure iurand. & alia iura. Et quia hoc iuramentum potest seruari sine interitu salutis eternæ.c.si vero.eod.tit. Lapus allegatione.25. glos. sing. in.cap.ex insinuatione. de procurat. & in summa.3.quęst.1.vbi dicit quod etiam spoliato obstat exceptio iuris iurandi, vel pacti, vt non fiat sibi restitutio. ¶Lo octauo,porque enel proprio caso de las decimas en que estamos tiene esta mesma conclusion Antonio de Butr. in cap.1.de restit.spol.allegans Rotam.decis.153.vbi dicit,quod si rector parrochialis ecclesiæ agat possessorio pro decimis terrarum in sua parrochia consistentium, á quibus dicit se per aliquos spoliatum & possidentes illas probent possessionem suam lõgissimam admittitur hæc exceptio non obstante quod possessoribus resistat ius. A donde responde al capitulo ad decimas,de rest.spol.quod illud cap. loquitur in agente,hoc in excipiente, & ad conseruãdam suam possessionem,que es el proprio caso en que estamos,quando los dichos Dean y Cabildo fueran los curas parrochiales,quanto mas no siendo partes pata lo que piden,y teniendo hechas tantas escripturas de transaction y composicion,renunciacion,y desistencia. Quæ etiam si super re subtracta fierent,valerent,secundum glos.1.in.l. post decisionem.C.de furtis.vbi dicit,quod in casu illius legis rei subtractæ valuit compositio, & quod lis fuit decissa per transactionem,quę est notabilis in proposito. ¶Y con esto se responde tambien a la interrupcion que dizen causaron el pleyto del año de treynta y dos. Y la citacion que hizieron en corte Romana:porque por las dichas renũciaciones(como esta dicho) fue auido todo aquello,como si nunca ouiera sido hecho. Et habetur citatio & litis contestatio pro non fa-

32 Contra agentem possessorio in beneficiali causa obstat exceptio renũtiationis & iuramenti.

33

34 Respondetur ad interruptionem quam canonici allegãt esse factã per litem motam anno de. 32.

O cta, ex

cta ex glos. adid singul. quam ibi adid Aretin. cõmendat in cap. significauerunt. de testib. quam Abb. & Felin. extollunt in cap. illud. num. 10. versicul. Et vnum scias. de prescrip. ibi. Quia actor renunciando instantiæ, videtur quodammodo penituisse interpellationis iam factæ & forte dubitare de iure suo, ideo non mirum si actus habetur pro non facto, & citatio & litis cõtestatio nullas nõ habet effectus interruptionis. l. si pater. C. de statu. defun. & ibi Bart. & Scrib. Abb. in cap. vt debitus. de apellat. Idem & cęteri doctores in. d. cap. illud. de prescriptio.

35 Respondetur ad interruptionem quã pretendunt canonici ex tempore quo caruit ecclesia pastore.

¶NI TAMPOCO la interrupcion que allegan en dezir, que la yglesia vaco muchas vezes de pastor. conforme al cap. extransmissa. de prescrip. es considerable en vna prescripcion longissima, quanto mas immemorial, como todos alli lo concluyen, y Oldrado dicto consi. 254. Corneo. Paris. y las demas en los lugares arriba allegados. Mayormente que en los quarenta años de vista que se requieren sin interrupcion, segun el parecer de Molina, lib. 2. cap. 6. nu. 47. quando su parecer fuera iuridico, ninguna interrupcion muestran, antes, ni despues de el año de nouenta y quatro. Pues como arriba se dixo desde Henero del año de. 454. que suena la prouission y cedula del señor Rey don Ioan hasta Abril de el año de nouenta y quatro. siguiente, passaron mas de quarenta años, sin que los dichos Dean y Cabildo no solo muestren, mas ni aun aleguen acto alguno de los que llaman interrupcion. Y despues del año de nouenta y quatro hasta el año de treynta y vno, y treynta y dos, passarõ mas de otros treynta años, que fue quando mouieron el pleyto y citarõ para Roma. Y assi en qualquiera de las opiniones quedan conuencidos y la immemorial posession entera y salua, por la qual y sus qualidades y circunstancias necessarias siempre se presume segun Saliceto, que cada dia encomiendan in. l. autoritatem. C. vnde vi.

36 Respondetur ad obiectionẽ circa incapacitatem laicorũ & vide supra in isto articulo, num. 1. &. 5.

¶PVES DEZIR que con la immemorial probada, allegados titulos y priuilegios, y con tan justas y presumptas causas, el lego no sea capaz, y que sea menester probar de titulo vel fama, y que no baste para esto sola la immemorial con la allegacion: es querer cõculcar opiniones tan acabadas y resueltas, como de todos los doctores, que enel principio de este atticulo referimos, se prueua, de los antiguos y nuestros, & oy sin ninguna duda por las leyes de el Reyno que alli allegamos. Y assi poner esto en disputa, es offender la autoridad de vna cosa tan assentada y aueriguada, y que esta mucho tiempo ha, fuera de disputa, y por tal las leyes de el Reyno hizieron assiento en ella ex superioribus.

¶Y de-

¶Y DEZIR TAMBIEN, como allegan, que las dezimas son cosas sagradas, y que como tales no se pueden prescrebir, ni por immemorial, es errar todo el derecho. Porque las dezimas, aunque son cosas spiritales, y adhærent rebus sacris, no empero son cosas sagradas, secundum Ioan. Andre. in d. cap. ex literis. de iure patron. & quę notat Felin. in. cap. quanto. de iudi. vbi dicit, quod licet ius patronatus adhæreat spirituali, non tamen ipsum spirituale est. Quanto mas que la posesion immemorial etiam in rebus quæ dicuntur sacrę & publicę, lo excluye todo por la posesion contraria in statu p sanitatis, vel priuati vsus, quæ pręsumitur ex iustis titulis & priuilegijs præcessisse, como lo concluye Ripa, in. l. rem quæ nobis. de acq. posses. Gregor. Lopez in. l. 7. tit. 29. partit. 3. glos. magna, circa principium. A donde aunque la dicha ley septima, y ley sexta antecedente en las cosas sagradas y publicas prohiben la prescription y dizẽ, que no se puedẽ ganar por tiempo, dize que fallit in immemoriali propter pręsumptionem iusti tituli & priuilegij. Y loquendo in rebus sacris dize lo mesmo Baldo. in. l. 1. C. ne rey domin. vel templorum. 37 Nõ obstat obiectio quod decime sũt sacre & sic inprescriptibiles etiam immemoriali. nam resp.

¶NI IMPIDE LO QVE DIZEN cõtra la dicha immemorial, q̃ consta de inicio vicioso y que ay memoria de hombres del principio que estas villas se ganaron, y se dierõ a esta casa, lo qual fue despues del concilio Lateranense que hizo prohibicion vniuersal de infeudacion de decimas a los legos despues del. Porque a esto estaba stantemente respondido arriba en muchas maneras, y la principal, que la disposicion del concilio Lateranense no habla en las decimas de las yglesias y tierras despues del dicho concilio conquistadas, ni su razon milita alli antes la contraria, como los mostramos. Y constar de principio no impide ni quita la immemorial, como no sea resistente y vicioso, y la posesion sea antigua de mas de cien años: segũ lo que comunmente se refiere de Innoc. in cap. veniens. de verbo. significat. Y trae latamente Molina refiriendole lib. 2. cap. 6. num. 61. cum alijs. 38 Respondetur ad obiectionẽ, quod immemorialis possessio Marchionum constat de initio vicioso.

¶NI OBSTA TAMPOCO lo que en esto mismo dizen que por la escriptura hecha año de. 1302. entre el Obispo don Fernãdo y el Cabildo cõsta del dicho inicio por dos cosas. La vna, porque aquel inicio es de la posesion contraria que se funda en el, no de los Marqueses, ni tal por la escriptura parece, y la immemorial presupponit possessionem antiquiorem illo titulo. d. l. si arbiter. de probat. Como aun la presuppone mas antigua que el concilio Lateranense que fue ciento y cinquenta años atras, segun todos in. d. capit. apostolica. de his quæ fiunt aprel. Y esto mismo concluye y prueua Gregorio 39 Scriptura facta anno. 1302 inter Episcopum Ferdinandum & capitulum non interrumpit possessionem Marchionum vide in. 1. art. nu. 11.

gorio in.l.10.tit.26.part.4.verbo.no les empece tiempo. Donde hablando en bienes de mayoradgo dize, que se podran prescribir por immemorial, aunque el mayoradgo fuesse de mil años atras hecho, porq̃ la immemorial presupone posessió mas ãtigua q̃ todo el dicho tiẽpo, por la dicha ley.si arrbiter, ibi. *Sursum versumq; infinite, &c.* La segunda, porque el Obispo don Fernando, aunque dize que les da todos quantos derechos ha en Aguilar y sus terminos, no habla de las decimas, conforme a la determinacion de Innoc.d.cap. ex literis.de iur. patron. A donde dizen, que aun que el Obispo de los derechos de vna yglesia, no se comprehenden las decimas si no se haze dellas expressa mencion. Y quando especificara las decimas, se entendia de las que el posseya, y no de las que posseya esta casa, como ni el priuilegio las comprehendiera, conforme al cap. dudum. de priuil. y cap. dudum de decim, que arriba allegamos. A donde se dispone que el priuilegio sobre dicimas no se estiende a las que otro tercero possee por derechos vulgares y llanos.

40 ¶Y MENOS OBSTA otro inicio que dizen que se da para impidir esta immemorial, diziendo, que por el priuilegio y merced del señor Rey don Henrrique, dado, era de.1415.parece que haze merced el dicho señor Rey de las villas de Aguilar y Monturque y Priego a don Gonzalo Fernandez de Cordoua, y que la dicha villa de Montaluan la compro el Marques don Pedro año de. 1505. y que desde entonces comenzaró a posseer, y assi que se da inicio (a su parecer) a la dicha immemorial. Porque en lo primero esta respondido arriba largamente, que no es inicio repugnante, ni que contradize a la immemorial, ni auer sido despues del concilio Lateranense, la deshaze, pues fue tierra despues conquistada, y por las otras razones que alli diximos. Y en lo segundo del lugar de Montaluan, ni lo demas fuera de Aguilar debaxo del titulo que los dichos Dean y Cabildo pretenden del Obispo don Fernando, año de.302. quando por aquel podieran tener derecho, que no tienen, no podieran tener derecho para esto. Porq̃ en el dicho titulo del año de.302.solo les da el derecho q̃ tiene en Aguilar y sus terminos, y su Almojarifazgo, y en la yglesia dela Rambla, y en la Rinconada, y no en Montaluan, ni en otra parte alguna. Ex quo bene & vulgariter dicunt, quando non cãtat instrumentum, neq; ego cantabo secundum Bald.in cap. venerabilem.de electione. Et potest obijci quod dicit Bart.in.l.Titię textores.de leg.1.quod ex eodem instrumento constat affirmatiua & negatiua. Et quod idem Bart.ait.in.l.si vnus.§.pactus ne peteret. ff. de pact.quod quando ex eadem scriptura constat actio & exceptio offitium iudicis agentem repellit.

Non obstat q̃ aliquæ villæ de quarum decimis agitur fuerunt empte p̃ Marchiones, & quod sic cõstant de initio immemorialis vt dicunt canonici nam responde vt.s.ar, 4.nu.4.&.38

¶Y EN QVANTO a la escriptura de cien años del año de 1494. de que tambien hazen otro inicio, esta bastante mente respõdido assi en el primero articulo, como en este. Y dezir que de aquella se tomo inicio de esta possesion, es leuantar testimonio al hecho y al derecho, por lo que alli y aqui dezimos. 41

41 Scriptura anni de. 94. non dedit initiũ possessionis Marchionibus Sed ipsi ante eam posidebant vide in 1. art. ex nu. 18. vsque ad. 28.

¶VISTO PVES, QVE DE todos estos que ellos llaman inicios, no puede cessar, ni cessa la prescripcion immemorial, quieren la deshazer diziendo, que ha sido con mala fe: porque las dezimas se deuen de derecho diuino, y otras cosas tan fuera de los terminos de este pleyto como esta. Y aunque fuesse verdad que mala fides posit allegari contra immemorialem, lo qual contradize Decio, in. l. traditionibus. C. de pactis. Y Saliceto in. l. 2. C. de seruit. & Boherius decisione. 39. num. 7. donde allega muchos doctores para esta conclusion. Y Aym. de antiq (. que la disputa) 4. par. versi. Materia ista singularitatis testium. num. 16. cum seq. referiendo la opinion de Bart. in. l. fin. C. vnde vi.) Aquello se entẽderia y entiende in mala fide vera, non in presumpta, como el mesmo Aymo. num. 20. lo concluye. Donde dize, que en duda siempre se presume la buena fe, en especial en los successores y posseedores, como lo prueua la glos. que arriba a este proposito allegamos in cap. Cura pastoralis. de iure patron. Bartulo in. l. Celsus. de vsu capio. Esto mesmo concluye Molina, lib. 2. cap. 6. num. 68. cum alijs Alciat. reg. 3. præsump. 1. num. 2. Y en nuestro caso ni ay mala fe verdadera, ni præsumpta, antes toda buena fe y justas causas, como se presume de tan antiquisima posessiõ, y se probo arriba. Ni la puede hauer donde con tan buena fe y pacifica possession se paga el canon y pension antigua, y el Cabildo la recebia. De que resulta, que ni esta mala fe, ni los indicios y presumpciones que para ella traen, la muestran plena, ni semiplenamente, ni aun indiciada, como dello mesmo se vee, antes todo lo contrario. Y la escriptura de el año de. 1494. de que quieren hazer inicio y cabeza de titulo, ni lo es, ni podiera causar mala fe, ni ay que tratar de aquella, por no ser sobre ella este pleyto, antes impugnarla las partes contrarias, & por esta causa no se poder de ella fauorecer, vt in superioribus latius disseruimus. Y aunque fuera aquel el titulo (que no es) y cosa tan lexos de la verdad de el hecho de este pleyto) ni era rẽpbado, ni a quiẽ resiste la ley, ni manifiestamente vicioso, ni tal que por el se induxera mala fe. Quæ quamuis causata esset errore iuris, posset impedire prescriptionem, como lo distingue Aymo. y todos, en los lugares de arriba. Y Molina. d. num. 68. versi. Cæterum. como mas largamente queda dicho en el primero articulo. Y si en el estuuieramos, pote- 42

42 Postcompletã prescriptionẽ non potest allegari mala fides & in Marchionibus nõ est mala fides, nec vera nec presumpta.

rant agere ante tempus illius finitum, ex notatis per Bart. & Scribē. in.l.cum qui ita. §.qui ita, de verborum. & in.l.si.insulam. &.l.interdum.eo.tit. Quin immo essent tunc duplicandæ induciæ temporis iuxta text.in. §.plus autem.insti.de actio. & in.l.vnica.C.de plus petitio.cum alijs.l.43.&.45.tit.2.part.3.ibi. *Mas el juzgador por pena debe alongar el plazo otro tanto adelante quanto la demando ante de el plazo a que la debiera de mandar*.c.1.& ibi.Canonistæ de plus petitionibus.

Quintus articulus.

Hic Articulus ostendit Iulij.3.& Pauli.3.Bullas quibus confirmatur titulus antiquissimi iuris & immemorialis possessionis, quòd Marchiones & domini domus de Aguilar habent & ex antiquo habebant ad has decimas, & ipsis literis apostolicis, similiter approbatur scriptura trāsactionis facta inter dictum dominum Alfonsum de Aguilar, & Canonicos anno.1494.Et si necessariū noua cōcessio fuerit Marchionibus, nouiter Pontifices eis & successoribus in suo statu indulgent ius legitimum & integrum lebandi has dezimas in perpetuum. Cum clausilis Motu propio, certa scientia, & de Plenitudine potestatis, & alijs. Et cum expræssa concilij Lateranensis derogatione.

QVO AD QVINTVM ARTICVLVM, que con las dichas Bullas de Paulo.3. y Iullio.3.este del todo mas manifiesta la justicia de los Señores de esta casa (quando en ella podiera auer alguna duda, que no ay) fundatur ex sequentibus.

1 Iustitia Marchionum dilucidè constat & apparet ex priuillegio Pontificum nunc in iuditio exhibito.

¶ET PRIMO, porque la confirmacion de su Sanctidad, como de supremo Principe, haze que el acto y disposicion confirmada tenga valido y perpetuo effecto, pro vt in superioribus diximus, ex dicto.c.1.de trāsact.ibi. *Vim plenissimæ securitatis ex nostra notione suscipiat*. Et in.l.adoptio nō iure facta.ff.de adoptio.l.ex his verbis. Quam ibi ad hoc expendunt omnes Scribent. C.de dona.inter vir. & vxor. Y esto mas claramente siendo hechas con tanta abundancia y firmeza de clausulas, motu proprio, ex certa scientia, & de plenitudi

2 Clausulæ. Motu proprio & certa scientia

nitudine potestatis, y aun con expressa derogacion del concilio Lateranense, quando aquel nos obstara, que ninguna cosa obsta, como arriba esta dicho. Las quales no solo todas juntas, mas aun cada vna de por si declaran la ennixa y precissa voluntad de su Sanctidad, & quitan todo vicio de surrepcion y obrepcion, suppliendo todos los defectos de solennidad necessarios, como lo concluye singularmente Decio, consi. 341. a donde dize, que semejantes clausulas constriñen a los Iuezes a su execucion, como manifestatiua dela declaraciõ del summo Põtifice. Quod & probat Bald. in l. nec damnosa. C. de precib. impera. offert. vbi dicit, geminatam voluntatem Principis tollere vicium surreptionis. Ioan. Monachus & post eum Ancharran. Franchus. & cæteri. in cap. si Motu proprio. de prebend. in. 6. & per Cardin. & Imol. in Clemen. si Romanus. de præbend. Felin. in cap. ad aures. num. 6. de rescrip. Lapus allegatione. 7. num. 8. Y mas lata mente Rebufo in concordat. tit. de forma manda, apostolici. versic. Et quando. fol. 318. A donde entre otros notables effectos dela dicha clausula, Motu proprio, dize que no se deue admitir contra ella probanza en contrario, quia esset arguere summum Pontificem de mẽdatio. Quod & probat Bertrand. consi. 35. vol. 1. & consi. 202. col. penultima. ead. 1. par. Paris. in cap. accedentes, num. 25. de prescrip. Y por las dichas clausulas es visto su Sanctidad derogar etiam iuri tertij, si hoc esset necessarium, quia censetur velle qui aliquid confirmat ex certa scientia, quod actus valeat, etiã si ex eo inferatur tertio præiuditium, pro vt dicit Alexand. consi. 216. num. 24. lib. 2. Decius cõsilio. 271. num. 8. & consi. 390. num. 14. vbi ad id refert Paul & Ioan. de Anania. Alciat. qui plura cumulat, in tracta. præsump. reg. 3. presumptione. 11. num. 12. Curtius Iunior. consi. 174. nu. 11. Alber. Brunus inter consilio feudalia. consi. 1. nu. 74. Y aun sola de por si la clausula, Motu proprio, y ex certa scientia, induce, quod summus Pontifex censeatur id velle obseruari de plenitudine potestatis, como lo concluye Abb. in cap. eaque. de re iudi. num. 8. & in c. cum inter de excep. eod. num. & ibi Felinus num. 5. Romanus. consi. 169. Decius. in cap. ad hæc. num. 5. de rescriptis. Y cõtra semejantes clausulas ninguna cosa se puede opponer para su annullacion, secundum Bald. qui refert Collecta. in procemio decretal. num. 4. Alexand. consi. 92. num. 30. vol. 3. faciunt notata per Bart. in l. conficiuntur, num. 3. de iure codicil. Gozadinus consi. 8. num. 43. Lo qual en tanto procede, que no se puede dezir al Principe (que con las dichas clausulas ex carta scientia, Motu proprio & plenitudine potestatis dispone alguna cosa) cur ita facis, secundum Bald. in procemio feudorum, num. 4 Decius

aufert omne vicium surreptionis, & declarant præcisã Pontificis voluntatem.

3 Aduersus clausulam motu proprio nõ admittitur probatio in contrariũ.

4 Papæ disponendi cum dictis clausulis Mo-

tu proprio nō potest dici, cur ita facis etiam si disponat in præiudicium tertij.

Decius consi.373.num.8. Fortunius Garsia, quē ibi Costa sequitur in.l.Gallus.§.& quid si tantum.2.partit.num.177.de liber. & posthum.quod & Bart.insinuat ibidem.num.14.in fine. Paris. qui plura refert.consi.1.num.64.& num.69.lib.2.Alexand.consi. 2. lib. 1. num.14.Socin.consi.120.num.8.lib.3. Quod & procedit etiam si summus Pontifex id concedat sine partis citatione, secundum Bald. in.l.quod fauore.col. 1.in princip.C.de legib. & Rebufus vbi supra. versi.Sextus effectus &c. Etiam si, pro vt diximus, pars impugnet, dicendo, sibi præiudicium generari, extraditis per Inoc.in. cap. nisi cum pridem.de renuncia.num.6.& probat in specie Roman.consi. 369.num.29.Staphil.de literis gratiæ & iusti.sub titu.de vi, & effectu clausularum.§.subsequenter.num.10.Curtius Senior.consi.48 num.26.& ex pluribus probat Paris.consilio.2.numero. 42.lib. 1. Quæ omnia cōprobantur ex.l.34.tit.18.par.3.ibi. *E de estas cartas q̄ el Rey diere nō se deue ninguno agrauiar, ca maguer el Rey mā de fazer alguna cosa que sea graue a algunos, toda via la deben obedescer e cūplir, pues que el Rey lo faze por merced, & por fazer pro a otros & demas es razon e derecho, que pues el Rey ha poder de fazer merced, que ninguno no se la contralle, aun que alleguen que es graue de fazer, & que non es derecho, ca en todo esso si el Rey tobiere por bien que sea, deben obedecer lo que el mandare.* Quæ lex est ad hoc singularis.

5 Et hinc etiam Abb. & Felin in cap.inter dilectos.de fide instrum.in quiunt, quod confirmatio ex certa scientia supplet omnes defectus qui a parte opponi possunt tam iuris, quam facti.cap.veniens. & ibi glos.verbo.confirmatum.de transactio. Vbi hoc extendit etiam si actus confirmatus esset nullus & inualidus, vt in. d.l. adoptio non iure facta, de adoptio. & per Alexand.in.l.legata inutiliter.de leg. 1. post Bart.in.l.quoties.de pactis. Oldra.consi.265. & latius Moline. in consue.Paris.tit.de materia feudali.§.5.num.70. Tyraq. qui plures in confirmationem huius conclusionis refert, in.l.si vnquam.verbo.reuertatur.speciali.61.num. 418.& speciali.78.num.475. vbi late probat, quod etiam si actus esset omnino nullus, si tamē summus Pontifex ex certa scientia confirmatis, dare videtur, per supra dicta iura & in.l.Tribunus.§.fi.de testam.milit.

6 Papa habet ad libitum liberā & absolutam potestatem in decimis & benefitijs.

6 ¶ET HÆC OMNIA exactissime confirmantur, si consideremus summum Pontificem habere liberam & absolutam potestatem ad libitum in omnibus decimis & beneficijs, adeo vt sit communis omnium scribentium conclusio, non requiri aliquam causam ad concedendum vini, vel ad reuocandum alteri, sed solam summi Pō-

mi Pontificis voluntatem esse causam legitimam & iustam, etiam absque aliqua satisfactione, vt tradit Felin. in cap. quę in ecclesiarū, num. 40. & ibi Decius, num. 26. de constitu. qui citant in numeros scribentes ad eam absolutissimam potestatem dandi & auferēdi beneficia, decimas & alia iura spiritualia. Et hoc vt receptissimum tradit Rippa. lib. 2. responsorum, cap. 19. num. 5. Gometius in regul. de non tollendo iure quęsito. quęs. 1. vers. Nam in beneficialibus. Barb. de prestan. Cardin. quæst. 1. num. 14. Socin. consi. 13. num. 34. lib. 1. Selua. de beneficio. 2. part. quęst. 1. num. 42. Quod in tantum comprobat Panor. in cap. inter quatuor. de maio. & obed. vt concludat in beneficialibus & his iuribus posse Papam procedere etiam ad priuationem beneficiorum parte non citata, neque audita: Adeo est in summo Principe plenissima potestas in decimis & beneficijs. Quod & concludit Selua. vbi supra, num. 43. Paris. consi 5. num. 85. & 111. lib. 4. Gigans. de pensio. quęst. 37. num. 3. quia si inuitis potest id efficere & cōcedere in his beneficialibus & decimalibus causis, vt in superioribus, & probatur in cap. 2. de prebend. in 6. & in clemen. 1. in fine. vt lite pen. Multo magis & ignorantibus & absentibus. l. qui potest inuitis. ff. de reg. iur. & eadem iura ad eandem conclusionem explicat Soto. de iustitia & iure. lib. 3. quęst. 6. art. 2. col. 2. Quia verba plenissimæ potestatis, de quibus in dictis iuribus, significant non esse in terris ei superiorem. c. cuncta per mundum, cap. nemo iudicabit, & cap. facta. 9. quæst. 3. Nemo enim de factis summi Pontificis & quæ de sua certa scientia & plenitudine potestatis procedunt, iudicare potest, sine graui discrimine & periculo, vt in. d. iuribus. & in l. sacrilegi. C. de crimi. sacrileg. Et hæc eadem per plura confirmat Geminianus in cap. si gratiosę. post medium. de rescrip. in. 6. & consi. 8. & 353 & 38. col. 1. circa medium. Feder. de Senis consi. 200. late Purpur. in rubric. de iurisdi. omni. iud. & latius omnibus Aymo. de antiq. 1. part. verb. non omitto. nume. 37. vbi post longam disputationem pro vtraque parte dicit, hanc esse verissimam opinionē, per text. in. d. clement. 1. vt lite pen. & in. d. cap. 2. de prebēd. in. 6. & alia iura quę refert in proposito. Vbi & num. 41. dicit, quod si Papa informatus de iure tertij (pro vt hic in præfatis bullis & literis Pontificis exprimitur) eius declaratio & voluntas tanquam inducens nouā dispositionem, sortiri debet effectum, non obstante iure tertij. Y para esto es buen texto, que habla en las decimas, a demas de los arriba allegados, en el cap. ex multiplici. de decimis. & ibi glos. fin. quæ ad hoc commendatur. A donde claramenre se prueua, que aunque el priuilegio de su Sanctidad no derogue a las composiciones y transa 7

Q ctiones

ctiones hechas entre las partes sobre las decimas, esto se entiende, sal uo si consta, que de su voluntad y cierta sciencia las quiere derogar. Maximè de plenitudine potestatis. ibi. *Nisi de intentione nostra constiterit &c.* Y pues aun en lo adquirido por proprio contracto, siendo sobre decimas y beneficios, lo puede su Sanctidad derogar y quitar, y dar priuilegio sobre las decimas, contra todo ello: quāto mas donde todo esto cessa, y se confirma vn derecho tan proprio y antiquisimo como los señores desta casa tienen a ellas, vt in superioribus est demonstratum, articul. 1. & . 4. ¶ Y todo lo suso dicho se confir-

8 Papa in his bullis dicit se esse plene informatum de iure Marchionis.

ma mucho mas, pues que su Sanctidad dize hauer sido expressamente informado de todo, y de el derecho de los Marqueses, y que asi informado ex certa sciencia lo dispone ibi. *Idem Paulus praedecessor sibi constitisse asseruit.* Et iterum ibi. *Nullo vnquam tempore dubitari posse seu debere voluit.* Y quando su Sanctidad affirma hauer sido informado, y dispone de certa sciencia, non potest aliquid obijci contra eius assertionem, etiam si sit de facto alieno, de quo dicit se informatum, secundum Imol. in clem. 1. de proba. Menochium. consi. 92. num. 81. & consi. 100. num. 22. & seq. Hypol. Riminal. consi. 18. num. 23. Roland. consi. 3. num. 121. 1. part. Idem Aymo. de antiquit. 1. part. in prin. num. 11. Y delo dicho se concluye, quan sin fundamē

9 Hæ bullæ nō sunt concessæ in forma communi vt canonici putant.

to es querer dezir la parte de los dichos Dean y Cabildo, que las dichas bullas y confirmaciones de su Sanctidad son en forma comun, pues esto repugna no solo a las determinaciones y reglas dl derecho mas aun a todas las palabras de las mesmas bullas y letras Apostolicas que dizen lo contrario. Et cum in verbis nulla est dubitatio inducens est, dubitationes inducere. l. ille. aut ille. §. cum in verbis. de leg. 3. l. continuus. §. cum ita. de verbor. & vtrobiq; . dd. & quę Molina tradit. d. lib. 2. cap. 7. & retulimus supra vbi latissime disserit, quæ sit cō firmatio ex certa sciencia, & quę sit cōfirmatio in forma communi.

¶ Y NO SE PVEDE DVDAR en q̄ su Sanctidad teniē do como tiene y dexamos dicho tan plenissima potestad en todo lo que es beneficial y decimal, pueda no solo confirmar el titulo y priuilegio antiguo y posession immemorial, que los señores de esta casa tienen, Mas aun si les fuera necessario nueuo titulo y priuilegio, concedersele, como por las dichas bullas y letras apostolicas se les cō

10 Papa potest laico concedere ius integrum percipiendi decimas.

cede. Quia Papa potest laico concedere ius integrum & plenum leuandi decimas, & in hoc nemo vnquam scribentium discrepauit, vt est communis omnium doctrina in dicto cap. cum apostolica. de his quæ fiunt a præla. & in cap. a nobis. de decimis. Rebufus. eod. tracta. quæst. 5. num. 28. cum sequent. & quæst. 13. num. 69. cum antecceden. & seq.

dent. & seq. Immo quando su Sanctidad quiere y manda que sobre las decimas y fructos y possessiõ de ellos, no sea vno molestado, esto solo basta por expresso priuilegio y concession, como lo concluye el mesmo Rebuso in tracta. de pacifi. posses. num. 20. cap. literas. & ibi Bald. de supplen. negligen. prel. vbi dicit quod sola tollerantia Papę dat titulum canonice possidendi, nedum expressa concessio, & probatur in. l. 4. cum seq. & in. l. 23. tit. 20. part. 1. ibi. *E aun puede otorgar demas desto a los legos que tomen diezmo de algunas yglesias por tiempo señalado, o por siempre, segun lo tobiere por bien.* Y porque de esto queda tratado mas latamente en el principio de el quarto articulo, y por su euidencia y notoriedad, no lo dilatamos aqui mas. Como tambien lo concluye Nauarro in Apologia. monito. 54. circa finem. & monito. 64. cum seq. qui est videndus.

BIBLIOTECA UNIVERSITARIA SEVILLA

Y NO OBSTA si se dixere, que las dichas bullas como nueua concession (a su parecer) no pueden concurrir con la posession immemorial. Quia prescriptio & priuilegium in multis casibus non conueniunt, immo quod impetrans priuilegium censeatur quodãmodo renunciare prescriptioni, extraditis per glos. & dd. in cap. veniens. de prescri. Porque a esto se responde en muchas maneras. 11

11 Respondetur quod prescriptio immemorialis & priuilegium quando non sunt contraria possunt simul cõcurrere in numeris sequen.

¶LO VNO, que en el caso en que estamos no se deffienden los señores de esta casa por prescripcion que se causa solo del tiempo sino por posession immemorial que presupone titulo y priuilegio, como lata mente lo dexamos fundado en el quarto articulo. Y multiplicar titulos y priuilegios no es illicito y prohibido en derecho, antes muy permitido, en especial quando en el primero se pone duda y contradicion, que esto se haze mas propriamẽte para euitar los pleytos, que para adquirir nueuo derecho por el vltimo, como en el fin del primero articulo lo dexamos fundado por el texto que todos encomiendan por singular. in cap. post electionem. de conces. preb. & in cap. cum dilectus. de consuetud. Y lo prueua Felino in cap. inter dilectos. num. 19. de fide instrum. & in cap. in nostra. num. 2. de rescript. que alli referimos con otros doctores. 12

12 Marchiones non deffendũtur prescriptione immemoriali solo tempore causata, sed immemoriali posessione quæ titulũ & priuilegiũ presupponit.

¶LO SEGVNDO, que aunque estuuieramos en materia de prescripcion, causada de solo el tiempo, no recibe contrariedad el priuilegio con la prescripcion antecedente, quando el tal priuilegio aunque fuesse de nueua concession, no contradize a la prescripcion, ni a lo que en ella se ha vsado, antes es conforme a ella, y vna misma cosa, como seria en nuestro caso. Porque entonces el priuilegio posterior y la prescripcion se compadecen, como es comun conclusion de todos los doctores, nemine dempto in. d. c. veniens, vbi Abb. nu. 18. 13

13 Priuilegium etiam nouiter concessum disponẽs id quod immemorialis non dicitur ei contrarium, sed potest simul eũ ea concurrere.

circa

circa medium dicit hanc esse communẽ opinionem,ibi. Item quod prescriptio & priuilegium non sunt contraria in effectu & c. Allegat glos.in cap.nullus pluribus. de reg.iur.in.6.quæ est ad hoc sing. glos.magna.in fine. & iterum ibi. *Vbi dubium est de primo titulo, vel quando mihi pingius succurritur per secũdum,possunt tituli multiplicari,non ad effectum consequendi ius ex varijs seu diuersis titulis,sed vt ex illis possit se defendere.* Et idem concludit in cap. auditis

14 Priuilegium & prescriptio tendentes ad idem possunt simul allegari.

num.24. Vbi dicit,quod potest quis simul allegare priuilegium & prescriptionem tendentes ad idem,vel quando sub disiunctiue proposuit,vt si vnum non sufficiat aliud operetur. Pues que sera quando cada vno de los dichos titulos es de si pleno y bastante, como en nuestro caso. Quia licet quod est meum ex vna causa, amplius meũ fieri non posit,ex notatis in.l.3.§. ex pluribus.de acq.poss. Potest tamen pluribus titulis defendi diuersis & non contrarijs,vt in superioribus est dictum. Y esto mas llanamente y sin contradicion alguna, quando es el reo el que las allega y defiende,secundum Ioan. And. Dynum & omnes in.d.regula nullus pluribus.de reg.iur.in.6. Y esto mesmo loquendo in prescriptione & priuilegio concluye. Felino dicto cap.veniens,nu.3. Y alli singularmente Hostiense, col 5. in princip. versi. Et quod hic dicitur intelligas verum & c.ibi. Actor enim contraria proponens non est audiendus, secus in defendendo, & c. & ibi. *Et ita habes,quod contrarium priuilegium impetrando renuntio iuri quæsito per aliud priuilegium vel prescriptionem,secus autem esset si secundum priuilegium impetraretur ad corroborationẽ primi priuilegij vel primæ prescriptionis,vel iuris quia tũc vtrũque valeret,* Allegat text.in cap. inter dilectos.de fide instrum. & in cap.auditis.de prescrip. & in cap.cum olim. & cap. ex ore. de priuileg. Y esto mesmo concluye Henrrico alli.num.1.2.3.ibi. *In secundo casu quando priuilegium non est tenoris contrarij prescriptioni vel econtra & c.* cap.cum personę.§. quòd si tales.de priuileg.in.6.ibi. *Si priuilegio & prescriptione asserant se munitos & c.* Vbi post Ioan. Monachum. Domin. Franc. Ancharra. & cæteri ad id commendãt. Y esta conclusion tambien por comun sigue Ioã. Andres.in.d.cap. veniens.col.4 in medio.versi. Secus autem.ibi. *Si secundum priuilegium impetraretur ad corroborationẽ primi priuilegij,vel primæ prescriptionis,vel iuris,quia tunc vtrumq; valeret.* Que son las mesmas palabras que Hostien. Henrrico. Abbad,y todos dizen,teniẽdo està opinion por tan comun,como verdadera y segura.

¶LO

¶LO TERCERO, porque aunque dixeramos el caso contrario, que el priuilegio fuera repugnante a la prescripcion, entonces se entiende quedar renunciada, & induzirse por el priuilegio en ella mala fe, quando la tal prescripcion no estaua acabada al tiempo del priuilegio, que pendiente la prescripcion se gano. Que es lo que Baldo quiso sentir en la ley. quoties. en el fin. de rei vendi. Mas quãdo la prescripcion estuuiesse del todo acabada (como en nuestro caso lo estaua, mucho antes de estas bullas, y aun de la escriptura de el año. 494. de que hablan) cessa todo esto, pues la prescripcion vna vez legitimamente causada, no cessa, ni se extingue por la superuenencia de la mala fe, no solo presunta (como seria la que el nueuo titulo contrario y repugnante induxesse) mas ni aun por la verdadera; ex communi omnium mente in cap. fin. de prescriptio. & in cap. si diligenti. eo. tit. Dynus in regula possessor. de regul. iur. in. 6. Y esto prueua Ioand. Andr. in dicto cap. veniens. ad finem, ibi. *Cursus inchoatæ prescriptionis videtur impediri per priuilegiũ impetratũ &c.* Et idem concludit Felin. num. 3. in fine. ibi. *His casibus quibus prescriptio cepta impeditur per preuilegium nouiter impetratum. &c.* 15

Impetrans priuilegium post perfectã prescriptionem nõ videtur ei renuntiare per priuilegium, etiam contrarium, & mala fides non nocet perfectæ, & legitimæ prescriptioni, si super veniat post eam impletam.

¶LO QVARTO, que todo lo que en contrario se puede traer (a que en los casos de arriba esta bastanremente respondido) se entenderia quando el priuilegio o concession fuesse de nueuo derecho, y no corfirmatorio del antiguo, como lo es en nuestro caso, porque entonces priuilegium illud confimatorium, licet videatur habere aliqua verba simplicis concessionis, semper intelliguntur in confirmationem iuris antiqui, non nouæ donationis, vt est tex. ad id optimus, in cap. inter dilectos. de fide instrum. versi. cæterum, ibi. *Cum non potuerunt eadem simul confirmari & donari.* & probatur in. l. si donatæ res. §. si spõsus. de donatio. inter vir. & vxor. de qua in precedenti articulo fecimus mentionem ibi. *Veterem enim donationẽ confirmare videtur non inchoare nouam.* faciunt optime notata per Bart. in. l. explacito. col. 3. C. de rerum permut. & in. l. si donatio. C. de donatio. Y assi Felino in dicto. cap. inter dilectos. num. 16. fallentia. 4. dize, que el que puede confirmando dar, y dando confirmar, como es el Summo Pontifice, censetur vtrumq; facere, pro vt commodius est possidenti, ex notatis per glos. in. c. 1. & cap. vt circa. de electione. in. 6. & idem probatur in cap. præceptis. & ibi. glos. verbo. nõ nouum. 12. distinctione. Y assi el texto in dicto cap. inter dilectos. versi. Ceterum. declaro abiertamente esta mesma conclusion, post verba superiora ibi. *Illa nõ fuerunt per priuilegium illud donata sed confirmata. &c.* 16

Per priuilegiũ nouiter cõcessum tunc renũciatur immemoriali quando in priuilegio est concessio noui iuris non confirmatio antiqui (vt hic.)

17 Per priuilegiũ tunc renunciatur immemoriali quãdo in eo non fit mentio & approbatio immemorialis secus vero quando fit mentio vt hic.

¶LO QVINTO, que entonces se podria disputar, que por el priuilegio contrario se renuncia a la prescripciõ o possession, quãdo en el tal priuilegio no se hiziesse mencion della: mas quando enel priuilegio se hiziesse expressa mencion por el concedente de la tal prescripcion o possession (como aqui su Sanctidad muchas vezes la refiere, y dize y affirma en las bullas) no se puede ya disputar de esta question, ni dezir que por el priuilegio y concession la deroga, pues expressamente la confirma. Quia nemo videtur in eadem scriptura seipsum incontinenti corrigere, & sibi ipsi contradicere. l. nam ad ea. quam ibi Bart. & omnes considerant. de cond. &. demonstra. Et esset inducere repugnanciam, contra regulam, vbi repugnantia de reg. iur. Quod nullatenus est asserendum in Principe pro cuius valore actus, semper est iudicãdũ & præsumendũ. l. lege Leonis. C. de pactis. conuen. Innoc. eleganter in. c. innotuit. de electione. vbi dicit quod vt actus Principis sustentetur, si aliàs valere non potest, supplẽda est plenitudo potestatis, ne dispositio Principis corruat. Quanto mas donde la ay con tantas clausulas y tan bastantes, como enlas bullas se representa, y dexamos dicho.

¶EX QVIBVS, omnibus constat de clara & euidenti iustitia Illustrissimi Marchionis, absoluendumq; fore ab in petitione Decani, & Capituli Sanctæ Ecclesiæ Cordubensis: Salua censura Ill^mi. admodum. D. V.

Doctor ... Ybarguen

INDEX RERVM ET notabilium conclusionuum, quæ in hac iuris allegatione continentur.

Primus articulus.

¶ Ex titu-

¶ Res-

Secundus articulus.

Tertius articulus.

Quartus articulus.

¶Pr

¶ Querellę

¶ Non

BIBLIOTECA SEVILLA UNIVERSITARIA

Quintus articulus.